151 3/42

а 151/49 2 б

Я. А. КАНТОРОВИЧ.

ИМУЩЕСТВЕННЫЕ ПРАВА ГРАЖДАН С. С. С. Р.

ПО ДЕЙСТВУЮЩЕМУ ЗАКОНОДАТЕЛЬСТВУ.

КНИГОИЗДАТЕЛЬСТВО
"СЕЯТЕЛЬ"
Е. В. ВЫСОЦКОГО
ЛЕНИНГРАД
1925

51/15
42

Я. А. КАНТОРОВИЧ

ИМУЩЕСТВЕННЫЕ ПРАВА ГРАЖДАН СССР

ПО ДЕЙСТВУЮЩЕМУ ЗАКОНОДАТЕЛЬСТВУ

(Гражданский Кодекс с дополнительными декретами и постановлениями и с разъяснительными замечаниями)

1622/4

КНИГОИЗДАТЕЛЬСТВО
"СЕЯТЕЛЬ"
Е. В. ВЫСОЦКОГО
ЛЕНИНГРАД
1925

ГОСУД. РУССКИЙ ИСТОРИЧЕСКИЙ МУЗЕЙ
№ 25941
19-III 1925.
БИБЛИОТЕКА

Ленинградский Гублит № 8949. Тираж 3000 экз.—10½ печ. л.

ГОС. УЧ.-ПРАКТ. ШКОЛА-ТИП. ИМ. ТОВ. АЛЕКСЕЕВА. ЛЕНИНГРАД. КРАСНАЯ, 1.

Государственная публичная историческая библиотека

Введение.

Частно-правовые (имущественные) отношения, существовавшие у нас до Нэпа, в эпоху так называемого военного коммунизма, коренным образом отличались от обычного типа этих отношений в странах с капиталистическим строем. При централизованном плановом государственном хозяйстве, господствовавшем в ту эпоху, почти не было частного оборота, правовое положение государственных предприятий определялось по началам публично-правовым, взаимоотношения между ними и также в незначительном числе случаев между ними и частными лицами складывались в административном порядке и разрешались односторонней волей государственной власти.

После объявления Нэпа положение радикально изменилось. С появлением вольного частно-хозяйственного оборота, где имущественные отношения складываются на основе договорных соглашений и на началах приобретения и осуществления гражданских прав, явилась необходимость в объективной, независимой от усмотрения административной власти, нормировке этих отношений и в твердой определенной устойчивости этих прав. Это начало было выражено в „Постановлении 9-го Съезда Советов по вопросам новой экономической политики". В этом постановлении, между прочим, было сказано: „Очередной задачей является водворение во всех областях жизни строгих начал законности. Строгая ответственность органов и агентов власти и граждан за нарушение изданных советской властью законов и защищаемого ею порядка должна идти рядом с усилением гарантии личности и имущества граждан... Новые формы отношений, созданные в процессе революции и

на почве проводимой властью экономической политики, должны получить свое выражение в законе и защиту в судебном порядке... Для разрешения всякого рода конфликтов в области имущественных отношений должны быть установлены твердые гражданские нормы... Граждане и корпорации, вступившие в договорные отношения с государственными органами, должны получить уверенность, что их права будут охранены...".

В соответствии с этими началами и с введением в действие Гражд. Кодекса, наше имущественное право, главным образом в области обязательственного права, по своему содержанию настолько сблизилось с западно-европейским гражд. правом, что целые институты и отдельные нормы нашего гражд. права почти ничем не отличаются от норм буржуазных кодексов и даже прямо заимствованы из буржуазных кодексов, между прочим, из нашего дореволюционного проекта обязат. права гражд. уложения. Несомненно, что дальнейшее развитие у нас гражданского оборота потребует расширения и углубления институтов и норм, регулирующих этот оборот, между прочим, создания специальных институтов торгового права (проекты которых уже вырабатываются ныне в Комиссии Законодательных Предположений), и таким образом наше имущественное право, как в общих терминологических очертаниях своих, так и по содержанию своих нормативных постановлений, будет все более приближаться к обычным типам гражд. институтов, свойственным частно-правовому строю капиталистических стран.

Но в нашем государственно-хозяйственном строе есть одна кардинальная особенность, которая совершенно изменяет структуру имущественного оборота в СССР и, несмотря на регулировку этого оборота тождественными у нас и в других странах институтами и нормами, дает этим институтам и нормам, в социально-правовой действительности, иную экономическую базу, иное содержание и иные пределы, чем это имеется в капиталистических странах. Особенность эта заключается в том, что огромное количество объектов собственности, хозяйственных ценностей и средств производства, почти

все богатства и экономические ресурсы страны принадлежат государству, которое является исключительным, во многих случаях монопольным, субъектом имущественных прав и вследствие этого главным участником оборота. Отсюда получаются многие последствия, налагающие особый отпечаток на характер имущественного оборота. В то время, как в буржуазных странах экономической базой правовых норм является частная собственность и целью оборота — частно-капиталистический интерес и лишь небольшая сфера частного оборота отводится государству в качестве субъекта имущественных прав, в СССР, напротив, частный интерес имеет лишь самую незначительную сферу применения в обороте, который почти всецело базируется на осуществлении государственно-хозяйственных заданий и на достижении результатов исключительно общегосударственного значения. Сфера частной собственности, вследствие изъятия многих предметов из оборота, весьма ограничена, и так называемое на юридическом языке *вещное право* (т.-е. право полного господства над вещью — имуществом, понимая под этим господством всю полноту прав владения, пользования и распоряжения) почти не имеет применения. В связи с этим так называемое *обязательственное право* (т.-е. совокупность прав и обязанностей, вытекающих из договоров и сделок), благодаря тому, что предметом его является в огромном большинстве случаев государственное имущество и одним из контрагентов обязательственных отношений является почти всегда государство, — строится формально и складывается конкретно в действительной экономической жизни на совершенно иных основаниях, чем обычно существующие в западных странах.

Со времени объявления Нэпа сфера объектов государственной собственности сама по себе сравнительно мало сократилась, но изменился характер эксплоатации этих объектов. Вместо непосредственной эксплоатации этих объектов, направляемой из единого центра и осуществляемой исключительно государственными средствами, через государственные органы и по государственной инициативе, — дается место

частной инициативе и частному капиталу, которым предоставляется возможность осуществлять свою деятельность самостоятельно или совместно с государственными хозяйственными органами, на началах коммерческого расчета.

Но при всех изменениях правооборота, вызванных переходом от монопольного государственного хозяйства к так называемому коммерческому расчету, с допущением частной инициативы, частных интересов и частной выгоды, государство попрежнему, за некоторыми незначительными исключениями, остается собственником всех естественных богатств страны и главнейших объектов эксплоатации и средств производства, и частные лица или коллективы являются лишь контрагентами государства по договорам пользования этим государственным имуществом, в виде аренды, концессий и т. д. Объекты этого используемого частными лицами или государственными органами имущества не могут быть отчуждаемы, обременяемы залогами и сервитутами, быть предметом взыскания, вследствие чего они оказываются изъятыми из действия многих институтов гражданского права.

Отсюда у нас огромное преобладание отношений обязательственного права над отношениями вещного права. Поэтому у нас частно-правовой оборот имеет иные очертания и иной характер, чем в капиталистических странах. Там участники гражданского (товарного) оборота являются большею частью вместе с тем собственниками объектов эксплоатации и средств производства; у нас участники оборота, частные лица и всякого рода хозяйственные организации, являются лишь пользователями чужого (государственного) имущества, находящимися с государством-собственником в тех или иных юридических (договорных) отношениях, в качестве: землепользователей, арендаторов, концессионеров, застройщиков или достройщиков и т. д.

Соответственно этому особому характеру имущественного оборота в СССР, в котором одним из элементов является государство с специфическими особенностями, свойственными ему, как таковому, т.-е. как органу публично-правовой деятель-

ности, юридическая структура этого оборота имеет ту отличительную от имущественного оборота в буржуазных странах особенность, что нормы, регулирующие его, заключают в себе сочетание частно-правовых начал с публично-правовыми, соединение в один юридический комплекс интересов экономических и государственных.

Буржуазное гражданское право, созданное на основе частнокапиталистической, проникнуто индивидуалистической точкой зрения, отражающей на себе экономический уклад буржуазного общества. Эта точка зрения наиболее отражается на обязательственном праве, характерным и существенным элементом которого является свободная воля договаривающихся сторон, восполняемая в законе только диспозитивными нормами. Хотя в новейших течениях цивилистики замечается тенденция к социализации гражданского права и в этом отношении внесено много изменений в сторону проникновения в договорное право публично-правовых начал, но все-таки основным элементом договора является свободное соглашение сторон.

В советской России, где взаимоотношения гражданского оборота в значительной мере регулируются и направляются интересами и потребностями главного участника его — государства—и где, вследствие весьма ограниченного применения вещного права, преобладающим элементом гражданского права является договорное право — это последнее, естественно, проникнуто публично-правовыми началами и базируется на коллективистическом принципе.

Эта отличительная черта нашего имущественного права (сочетание элементов частно-правовых и публично-правовых) выражается в двух направлениях:

1) Частно-правовые отношения, т.-е. отношения, основанные на договорных началах, ограничены тесными рамками и регулируются во многих случаях и отношениях не диспозитивными, а принудительными нормами, подчиняющими частный интерес государственному интересу. Эти рамки определяются ст. 21, 22, 53—55, 416 Гражд. Код., изъемлющими из частного оборота огромное количество хозяйственных ценностей, соста-

вляющих в капиталистических странах основную базу имущественных отношений, и ст. 17, изъемлющей из частных рук все торговые операции по внешней торговле; помимо статей общего характера, устанавливающих особые гарантии для охраны интересов государства (ст. 1, 18, 30, 364 Гр. Код., ст. 254 и др. Гр. проц. код.), имеются во многих случаях нормы закона с обязательным, а не диспозитивным действием в области договорных взаимоотношений, как в отношении формы заключения договоров, так и содержания их (ст. 71 — 84, 101, 137, 153, 162, 168, прим., 179, 235 прилож. и др.); сверх обычных в буржуазных кодексах ограничений воли сторон при заключении договоров (относительно формы, условий, цели), в нашем кодексе установлены еще нормы в интересах государства или экономически слабых или трудящихся масс (ст. 33, 123, 150, 156, 166, 406 и др.). Одною из особенностей нашего договорного права, в которой наиболее характерно проявляется публично-правовой характер его, — установление, кроме гражданской ответственности также уголовной ответственности за хозяйственные преступления, к которым относятся расточение-арендаторами государственного достояния (ст. 129 Угол. Код.), неисполнение обязательства по договору, заключенному с государственными учреждениями и предприятиями (ст. 130), нарушение нанимателями трудовых и коллективных договоров (ст. 132, 133).

2) Государственные хозяйственные органы, являющиеся составными частями публично-правового организма государства, конструируются и функционируют в формах частно-правовых — в виде трестов, переведенных на хозяйственный расчет и выступающих в гражд. обороте, как самостоятельные и не связанные с казною юридические лица, т.-е. как частные субъекты имущественных прав, на общих основаниях договорного права и в общем частно-правовом порядке. Но вместе с тем и в то же время они находятся под контролем и распоряжением центральных и местных органов государства, возникают в порядке публично-правовом, изъяты из общей юрисдикции и пользуются всеми привилегиями и преимуще-

ствами государственных органов, служащие их считаются состоящими на государственной службе и т. д. — словом, определяются в своем юридическом бытии не частно-правовыми, а публично-правовыми началами.

Таким образом в нашем имущественном обороте сочетаются и переплетаются между собою частно-правовые и публично-правовые элементы, создавая своеобразную, отличную от западно-европейской, структуру имущественного оборота, центр тяжести которого лежит не в частно-правовых нормах гражданских институтов, а в правовых отношениях, реализуемых под влиянием экономических факторов советской социально-правовой действительности.

ГЛАВА ПЕРВАЯ.

Субъекты имущественных прав (лица).

I. Лица физические.

Ст. 4, 5 и 6 Гражд. Кодекса гласят:

„В целях развития производительных сил страны РСФСР предоставляет гражданскую правоспособность (способность иметь гражданские права и обязанности) всем гражданам, неограниченным по суду в правах. Пол, раса, национальность, вероисповедание, происхождение не имеют никакого влияния на объем гражданской правоспособности“ (ст. 4).

„В соответствии с этим каждый гражданин РСФСР и союзных советских республик имеет право свободно передвигаться и селиться на территории РСФСР, избирать невоспрещенные законом занятия и профессии, приобретать и отчуждать имущества с ограничениями, указанными в законе, совершать сделки и вступать в обязательства, организовывать промышленные и торговые предприятия, с соблюдением всех постановлений, регулирующих промышленную и торговую деятельность и охраняющих применение труда“ (ст. 5).

„Никто не может быть лишен гражданских прав или ограничен в правах иначе, как в случаях и в порядке, определенных законом“ (ст. 6).

Правоспособность, т.-е. способность иметь имущественные права и обязанности, принадлежит каждому человеку с момента его рождения. С этого момента начинается его гражданское бытие. Но в некоторых случаях имущественные права признаются за лицом, еще не родившимся, еще живущим утробною

жизнью. Так, напр., зачатые при жизни наследодателя и родившиеся после его смерти имеют право наследования по закону и по завещанию наравне с лицами, находившимися в живых при открытии наследства (ст. 418, прим.).

От правоспособности следует отличать *дееспособность*. Это — способность лица своими действиями приобретать гражданские права и создавать для себя гражданские обязанности (ст. 7), т.-е. совершать действия, имеющие юридическое значение: вступать в договоры и сделки, искать и отвечать на суде и т. п.

Дееспособность возникает в полном объеме лишь с достижением совершеннолетия, которое, по нашему закону, наступает по достижении 18-летнего возраста (ст. 7). В неполном объеме дееспособность возникает для несовершеннолетних, достигших 14 лет: они могут совершать сделки с согласия своих законных представителей (родителей или опекунов); они также в праве самостоятельно распоряжаться получаемой ими заработной платой и отвечать своим имуществом за вред, причиненный их действиями другим лицам (ст. 9).

Правоспособность продолжается в течение всей жизни человека и прекращается только с его смертью. Дееспособность может быть утрачена в течение жизни вследствие наступления изменений в психике человека, лишающих его сознательной воли или способности к разумному распоряжению своим имуществом. Именно, лица совершеннолетние могут быть подлежащими учреждениями объявлены недееспособными: 1) если они вследствие душевной болезни или слабоумия неспособны рассудительно вести свои дела, и 2) если они своей чрезмерной расточительностью разоряют находящееся в их распоряжении имущество (ст. 8). Лица, формально освидетельствованные, признанные душевно-больными или слабоумными и на этом основании объявленные недееспособными, совершенно лишаются дееспособности и отдаются под опеку. Все сделки за них совершают их законные представители (опекуны); они не отвечают за вред, причиненный их действиями другим лицам, а за них отвечают лица, обязанные

иметь за ними надзор (ст. 405); они не могут искать и отвечать на суде, а за них выступают их опекуны.

В ином положении находятся лица, взятые под опеку, как расточители. Они пользуются частичной дееспособностью: они могут совершать сделки с согласия своих опекунов; в праве самостоятельно распоряжаться получаемой ими заработной платой, и также обязаны своим имуществом отвечать за вред, причиненный их действиями другим лицам (ст. 9).

Всякие сделки, клонящиеся к ограничению правоспособности или дееспособности, недействительны (ст. 10). Такое ограничение может последовать только на основании состоявшегося приговора суда. Именно, согласно ст. 48 и 49 Угол. Кодекса, лица, осужденные судом и признанные им социально опасными, вследствие систематических злоупотреблений при занятии своей профессией или промыслом, или при исполнении должности, могут быть приговором суда лишены на срок не свыше пяти лет права заниматься данной профессией или промыслом, или принимать на себя выполнение определенных обязанностей. Такие лица, признанные судом по своей преступной деятельности или по связи с преступной средой данной местности социально-опасными, могут быть лишены по приговору суда права пребывания в определенных местностях на срок не свыше трех лет. Вне случаев, предусмотренных прямым постановлением закона, и вне судебного порядка, никакие административные власти не в праве ограничивать граждан в их правоспособности и дееспособности. Частногражданские сделки и договоры, заключающие в себе условия, направленные к ограничению правоспособности или дееспособности сторон, напр., условие о лишении или ограничении права на производство невоспрещенных законом занятий и промыслов, права приобретать и отчуждать имущество, права вступать в договоры или права судебной защиты и т. под. гражд. прав, — должны считаться незаконными и не имеющими никакой юридической силы. Между прочими гражданскими правами, предоставляемыми гражданам, наиболее важным закон считает право на судебную защиту, т.-е. право обращаться

к суду для защиты своих прав. Поэтому закон (в ст. 2) специально постановляет, что отказ от обращения к суду недействителен. Это означает, что если кто-либо в договоре или в одностороннем акте обязался, в случае спора между сторонами не обращаться в суд, то такое обязательство не влечет за собою для обязавшегося никаких последствий, и он волен передавать спор на рассмотрение суда, как если бы его обязательства вовсе не существовало.

Кроме лиц, ограниченных по суду в правах, все граждане без всякого различия пользуются, по общему правилу, всеми гражданскими (имущественными) правами, в их числе правом свободно заниматься торговлей и промыслами. Из этого правила закон делает одно существенное исключение: „Во внешнем торговом обороте — гласит ст. 17 — все пребывающие в пределах РСФСР лица, юридические и физические, участвуют лишь через посредство государства в лице Народного Комиссариата Внешней Торговли. Самостоятельные выступления на внешнем рынке допускаются не иначе, как в случаях, особо указанных в законе, и не иначе, как под контролем Народного Комиссариата Внешней Торговли".

Это положение распространяется и на государственные хозяйственные органы: ни одно советское или общественное учреждение и ни одна частная фирма или лицо не полномочны заключать договоры на предмет ввоза или вывоза товара из иностранных государств без предварительного на то разрешения НКТ (визы или лицензий). Нарушение этого правила о государственной монополии внешней торговли, кроме недействительности сделок, влечет за собою уголовную ответственность.

Ограничения свободы торговли и промыслов установлены для некоторых категорий лиц. Так, *лицам, состоящим на государственной службе,* воспрещается лично или через подставных лиц быть участниками какого-либо частного торгового или промышленного предприятия, заниматься подрядами и поставками, участвовать в договорах промышленной аренды и в какой бы то ни было форме вступать с госу-

дарственными учреждениями и предприятиями в отношения коммерческого свойства, а равно быть поверенными третьих лиц по делам учреждений и предприятий, в которых они (поверенные) состоят на службе („Врем. Правила о службе в госуд. учреждениях и предприятиях", утвержденные СНК РСФСР 21 декабря 1922 года). Также воспрещена самостоятельная торговая деятельность (за свой счет или за счет других частных предприятий) для *коммивояжеров*, состоящих в договорных отношениях с государственными торговыми предприятиями (Постановление СНК от 10 января 1923 г.). Военнослужащие не в праве вступать лично или через своих близких родственников в договоры, подряды, поставки и заготовки и т. д. с учреждениями Военного Ведомства и принимать в них какое-либо участие в качестве посредника (Приказ Реввоенсовета Республики от 8—III 1922 г. № 2744).

По общему правилу, гражданские права, как выше указано, предоставляются всем гражданам СССР, при чем национальность не имеет влияния на объем гражданской правоспособности. В пределах правоспособности общих и специальных ограничений для иностранцев, проживающих в СССР, в законе не содержится и, следовательно, они вообще пользуются правами наравне с гражданами СССР. Но в постановлении ВЦИК'а о введении в действие Гражд. Кодекса имеется оговорка, что права граждан иностранных государств, с которыми РСФСР вступила в то или иное соглашение, регулируются этими соглашениями. Поскольку права иностранцев не предусмотрены соглашениями с соответствующими правительствами и специальными законами, права иностранцев на свободное передвижение по территории РСФСР, избрание профессии, открытие и приобретение торгово-промышленных предприятий, приобретение вещных прав на строения и земельные участки могут быть ограничены постановлениями подлежащих центральных органов правительства РСФСР по соглашению с Народным Комиссариатом Иностранных Дел (ст. 8).

II. Лица юридические.

Юридическими лицами признаются объединения лиц, учреждения или организации, которые могут, как таковые, приобретать права по имуществу, вступать в обязательства, искать и отвечать на суде (ст. 13).

К числу лиц, могущих приобретать права на имущество и вступать в обязательственные отношения, относятся кроме лиц физических, т.-е. отдельных людей, также разного рода союзы, общества, учреждения и другие различные объединения и организации, которые носят название юридических лиц и получают самостоятельное значение в юридическом быту в качестве носителей прав и обязанностей, вызываемых потребностями гражданского оборота. Под понятие юридического лица подходят различные организмы, начиная с простейших частных союзов или обществ и кончая государственным союзом. Поэтому круг правоотношений, субъектом которых могут быть отдельные юридические лица, весьма разнообразен. Но преимущественными и основными являются правоотношения имущественные. Поэтому в ст. 13 имущественная правоспособность указана, как отличительный признак юридических лиц в смысле гражданского права.

Гражданская правоспособность юридических лиц не ограничивается одними только имущественными правами и обязательствами. За исключением тех прав, которые тесно связаны с человеческою личностью (напр., семейственные, наследственные по закону и т. п.), юридическим лицам могут принадлежать разнообразные личные права, мыслимые независимо от живого человека. Так, они могут иметь право на имя и фирму, на печать (не в смысле только имущественного, а именно личного права), права, связанные с определенным местопребыванием, право быть поверенным или уполномоченным представителем, право по принятию и исключению своих членов, право на честь (на судебную защиту от оскорбления) и т. д. Юридическому лицу также могут

принадлежать такие права, проникнутые личным элементом, как право авторское на произведения индивидуального или коллективного духовного творчества. Наконец, юридическое лицо может осуществлять права политические всякого рода.

Юридическое лицо есть реальная собирательная личность с реальной волей, носителями которой являются установленные уставом или законом органы его и которая осуществляется в пределах предоставленного ему уставом или положением закона определенного круга деятельности и в связи с определенной целью, ради достижения которой данное юридическое лицо возникает.

В числе юридических лиц особое место занимает государство (или казна), которое, как и другие лица, является субъектом имущественных прав. Государство для удовлетворения своих многочисленных материальных потребностей нуждается в обладании имуществом, в заключении разнообразных сделок по предмету своего имущества или для получения услуг от отдельных граждан, и принуждено осуществлять различные имущественные права, вследствие чего ему приходится принимать участие в гражданском обороте в качестве субъекта гражданского права. *Казна* есть не что иное, как государство в его гражданской экономической деятельности. В этом смысле государство, как субъект имущественных прав, есть юридическое лицо гражданского права—в отличие от государства, как органа публично-правовой деятельности, которое есть юридическое лицо публичного права.

Юридические лица могут быть разделены на две группы: публичные (государственные учреждения) и частные. Отличительную черту государственных учреждений составляет связь их с государственным устройством и управлением. Состав, предметы ведомства и порядок действия учреждений государственного или публичного права определяются законами общего или местного государственного управления. Поэтому Гражданский Кодекс не касается этих вопросов государственного устройства и управления и ограничивается

в этом отношении лишь признанием самостоятельной юридической личности тех учреждений, которые по законам публичного права могут иметь свое отдельное имущество или хозяйство. Частные юридические лица возникают по частной инициативе граждан, на основании договора или учредительского устава, и самоопределяются в отношении цели, круга деятельности, органов их и пр. Правоотношения, возникающие тут, являются исключительно частно-правовыми.

По нашему законодательству юридическими лицами являются: полные товарищества (Гражд. Код., ст. 295), товарищества на вере (ст. 312), товарищества с ограниченной ответственностью (ст. 318), акционерные общества или паевые товарищества (ст. 322); кооперативные товарищества различных типов (потребительские, промысловые, сельскохозяйственные, кредитные и др.), регулируемые специальными постановлениями; земельные общества (Зем. Код., ст. 64), профессиональные союзы (Код. Законов о труде, ст. 154). Различные частные общества, союзы и учреждения, не преследующие цели извлечения прибыли, имеющие предметом своей деятельности просветительные, научные, культурные, благотворительные цели,—могут для удовлетворения своих потребностей или для пополнения своих средств приобретать имущественные права в качестве юридических лиц.

По примеру большинства иностранных законодательств, порядок возникновения юридического лица определяется по системе *концессионной* (разрешительной), а не явочной, т.-е. требуется в каждом отдельном случае специальное разрешение соответствующего органа правительственной власти, в виде утверждения устава или положения и также в некоторых случаях регистрации его (ст. 14). Уполномоченные органы, от которых зависит утверждение устава или положения различны — в зависимости от характера круга деятельности и цели юридического лица. Правоспособность юридического лица возникает с момента утверждения устава, а в тех случаях, когда закон требует регистрации юридического лица — с момента таковой регистрации (ст. 14).

Некоторые виды юридических лиц возникают и признаются законно действующими только на основании регистрации в подлежащем порядке без надобности в разрешении для каждого отдельного случая (полные товарищества, товарищества на вере, товарищества с ограниченной ответственностью). Другие (акционерные общества, паевые товарищества) могут возникать только с особого в каждом случае разрешения органа власти, в виде утверждения устава, который учредителями представляется через Главный Комитет по делам о концессиях и акционерных обществах на утверждение Совета Труда и Обороны, а в случае предоставления концессии — на утверждение Совета Народных Комиссаров (ст. 323).

Обязательность регистрации уставов юридических лиц объясняется тем, что возникновение юридического лица, как субъекта гражданских прав, затрагивает интересы большого круга лиц, и поэтому факт учреждения юридического лица должен быть оглашаем ко всеобщему сведению. Это и достигается путем регистрации в соответственном правительственном учреждении утвержденного в надлежащем порядке устава, а равно всех последующих перемен в нем. Для этой же цели введено обязательное опубликование в „Собрании Узаконений“ всех утверждаемых в установленном порядке уставов и положений акционерных обществ, кредитных учреждений, трестов и синдикатов и имеющих всероссийское значение объединений и союзов. Учредители обязаны представлять экземпляр утвержденного устава в Наркомюст не позже 7 дней по его утверждении под страхом уголовной ответственности по ст. 226 Уг. Код. (Постановление СНК от 21 ноября 1922 г. — „Изв. ВЦК“ от 29 ноября 1922 г. № 270).

Иностранные акционерные общества, товарищества и проч. (т.-е. действующие по иностранным уставам) приобретают права юридического лица в РСФСР лишь с особого разрешения правительства. Иностранные юридические лица, не имеющие разрешения на производство операций в РСФСР, пользуются правом на судебную защиту в РСФСР по пре-

тензиям, возникающим вне пределов РСФСР и относящимся к ответчикам, пребывающим в ее пределах, не иначе, как на началах взаимности (Постановление о введении в действие Гражд. Кодекса, ст. 8, прим. 1 и 2).

Особый порядок установлен для профессиональных (производственных) союзов, которые организуются на основах, определяемых соответствующими съездами этих организаций, никакой регистрации в государственных учреждениях, установленной для обществ и союзов, не подлежат и регистрируются в объединяющих их межсоюзных организациях в порядке, устанавливаемом всероссийскими съездами профессиональных союзов (Кодекс Законов о труде, изд. 1922 г., ст. 152).

Порядок возникновения, деятельности и прекращения кооперативных товариществ и их союзов регулируется нормами специального кооперативного законодательства, именно, декретами 17 мая 1921 г. (С. У. № 47), 7 июля 1921 г. (С. У. № 53) и 24 мая 1924 г. („Изв. ВЦИК“ от 30 мая № 117).

Частные учреждения с правами юридических лиц, как-то; больницы, музеи, ученые учреждения, публичные библиотеки и т. д., могут быть учреждаемы только с разрешения соответственных органов власти (Гражд. Код., ст. 15).

Юридическое лицо само по себе есть только отвлеченное понятие. Оно не может проявляться физически. Оно действует в гражданском обороте через известные органы, которые составляют физическую сторону юридического лица, действия которых, выражая волю юридического лица, считаются действиями самого юридического лица.

Дееспособность юридического лица (способность лица своими действиями приобретать гражд. права и создавать для себя гражд. обязанности), для участия в гражданском обороте, осуществляется через посредство тех органов и представителей, которые указаны в уставе или положении, определяющих состав юридического лица, круг ведомства или деятельности его и цель, ради которой оно возникло. Такими органами могут быть: общее собрание, правление, совет, управление, директор-распорядитель, уполномоченный и т. д. Органы

эти могут делегировать свои права частично или полностью особым доверенным на основании специальных доверенностей от имени юридического лица, за исключением тех случаев, когда законом это воспрещено (ст. 38). Сделки, совершенные от имени представляемого, в пределах полномочия, имеют обязательную силу для представляемого и порождают для него права и обязанности (ст. 39 и 269).

Наиболее существенной частью устава или положения, на основании которого действует юридическое лицо, является предусмотренная цель, для осуществления которой оно возникло и которая дает ему определенную индивидуальность в ряду других субъектов гражданских прав. Поэтому эта цель должна оставаться неизменной в течение всего существования юридического лица, и уклонение от нее лишает юридическое лицо права на дальнейшее существование. Кроме того, принудительное со стороны государственной власти прекращение существования юридического лица может последовать в том случае, если органы юридического лица в своей деятельности уклоняются всторону, противную интересам государства, хотя бы само юридическое лицо не изменяло цели, предусмотренной в уставе его или положении (ст. 18). В этом последнем случае имеет применение общее правило, выраженное в ст. 1. и 30 Гр. Код., согласно которым гражданские права не охраняются законом, если они осуществляются в противоречии с их социально-хозяйственным назначением или направлены к явному ущербу для государства.

Кроме двух случаев прекращения юридического лица, указанных в ст. 18, оно также прекращается: а) за истечением срока, на который оно учреждено, б) по постановлению общего собрания акционеров о прекращении деятельности акционерного общества или о слиянии его с другим акционерным обществом, и в) с объявлением общества по суду несостоятельным (ст. 364).

III. Охрана прав.

По общему правилу споры о праве гражданском (т.-е. споры, возникающие по требованиям об охране нарушаемых имущественных прав) разрешаются в судебном порядке (ст. 2), т.-е. в народных судах и губернских судах, в зависимости от подсудности дел.

Из этого правила сделано исключение для имущественных споров между органами государства: они разрешаются арбитражными комиссиями, действующими в центре при Совете Труда и Обороны (СТО) и на местах при областных экономических совещаниях (ЭКОСО), на основании Положения от 21 сентября 1922 г. „О порядке разрешения имущественных споров между государственными учреждениями и предприятиями". Это Положение не распространяется на Государственный Банк, государственное страхование и железные дороги: споры по имущественным претензиям этих учреждений и обратно к этим учреждениям разрешаются в судебном порядке на общих основаниях. Положение 21 сентября 1922 г. также не распространяется на: а) иски, вытекающие из споров по договорам за пользование коммунальными услугами, водопроводом, канализациею, телефоном и электрическим освещением, и б) на споры и возражения, возникающие по поводу обложения налогами и повинностями всякого рода, как общегосударственными, так и местными, и на взыскание этих налогов, пошлин, акцизов и сборов.

Кроме указанных арбитражных комиссий при СТО и ЭКОСО существуют арбитражные комиссии при товарных и фондовых биржах для разрешения споров, возникающих из торговых операций на бирже между членами и посетителями биржи, и также между не членами биржи, при условии взаимного их согласия передать свой спор на рассмотрение арбитражной комиссии и подчиниться ее решению. Арбитражные комиссии при товарных биржах действуют на основании постановления СТО от 23 августа 1922 г.

Отношения земельные, отношения, возникающие из найма рабочей силы и отношения семейные регулируются особыми кодексами, именно: Земельным Кодексом, Кодексом Законов о труде и Кодексом „Об актах гражданского состояния, праве брачном, семейном и опекунском".

Принадлежностью осуществления гражданских прав является местожительство лица, которое имеет значение для определения подсудности исков, для установления места исполнения обязательств, для установления места открытия наследства и т. д. Поэтому закон в ст. 11 устанавливает формальные признаки местожительства в гражданском смысле. Местожительством признается то место, где лицо, вследствие своей службы, постоянных занятий, или нахождения своего имущества имеет постоянную и преимущественную оседлость. Местожительством несовершеннолетних или находящихся под опекой признается местожительство их законных представителей (родителей или опекунов).

Осуществление гражданских прав может оказаться невозможным вследствие безвестного отсутствия лица, от имени которого, как субъекта прав, или по отношению к которому, как контрагенту по договору, должны последовать какие-либо изменения в юридических отношениях. Напр., вследствие безвестного долго продолжающегося отсутствия супруга не могут получить осуществления права другого супруга и детей в отношении доставления им содержания или не могут получить удовлетворения права кредиторов по обязательствам отсутствующего из имущества последнего, или права самого отсутствующего по отношению к третьим лицам в интересах правопреемников отсутствующего. В этих случаях закон приходит на помощь заинтересованным лицам, путем формального установления предполагаемой смерти безвестно отсутствующего, которая в гражданском смысле имеет значение юридического факта, оказывающего законное влияние на права других лиц: прекращает брак, открывает наследство и т. д. Ст. 12 постановляет, что лицо безвестно отсутствующее может быть объявлено умершим, если со дня публикации о признании

его отсутствующим прошло полных пять лет. Внесение такого лица в акты гражданского состояния, как умершего, производится на основании судебного решения, при чем моментом смерти считается время вступления в силу судебного решения. Признание лица отсутствующим должно исходить от местного народного суда по последнему местожительству пропавшего. Ходатайствовать о судебном признании лица отсутствующим, кроме лиц, имеющих право на содержание из имущества отсутствующего, могут кредиторы исчезнувшего и также представители государственной власти. Правила производства дел о признании лица отсутствующим и умершим изложены в специальном законе, составляющем приложение к ст. 12 Гражд. Кодекса.

Соответственно социально-экономической структуре советской государственности, имущественные права предоставляются гражданам и охраняются законом не безусловно, в силу принципа естественной правоспособности *личности* (принцип, применяемый в буржуазных законодательствах, хотя в последнее время оспариваемый в теории и значительно ограничиваемый на практике), а лишь в известных пределах и для определенных хозяйственных целей, которые советское государство признает нужным установить. Статья первая, открывающая собою наш Гражданский Кодекс, заключает в себе правило, которое составляет одну из достопримечательностей нашего гражданского законодательства и которое не имеется ни в одном из буржуазных гражданских кодексов. Она гласит:

„Гражданские права охраняются законом, за исключением тех случаев, *когда они осуществляются в противоречии с их социально-хозяйственным назначением*".

В законодательных мотивах к этой статье объясняется:

„Мы исходим из того, что уступки, сделанные новой экономической политикой частной инициативе, сделаны только во имя развития производительных сил нашей Республики, и поэтому наше государство, считаясь со своими интересами, предоставляет в пределах этих интересов правоспособность, право на обладание известным

имуществом лицам, выполняющим предначертания государства... Если все эти права, предоставленные частным лицам и объединениям, это привлечение частной инициативы имеет своей исключительной единственной целью развитие производительных сил страны, содействие рабоче-крестьянскому государству, то, само собой разумеется, что поскольку эти права, предоставленные для достижения именно этой цели, на практике будут использованы совершенно в другом смысле, для противоположных целей, — эти права не будут охраняться. Если, напр., у нас, согласно кодексу законов о земле, предоставляется земля в пользование, мы все же отнимем ее у того, кто ее использует не сообразно тому назначению, для какого она предоставлена. Если в каком-нибудь месте владелец мельниц не желает пускать этих мельниц в ход и ставит этим в безвыходное положение население, то они будут переданы другим лицам. Если злостный невыпуск товаров на рынок есть тяжкое преступление, караемое Уголовным Кодексом, то, само собой разумеется, мы не можем защищать таких прав, когда они осуществляются вопреки социальному хозяйственному назначению, ради которого они предоставлены..." (Бюл. IV сессии ВЦИК, № 3, стр. 9, 12, доклад Гойхбарга).

Содержание ст. 1, пределы и условия ее применения до сих пор мало выяснены в нашей юридической литературе, а некоторые сделанные попытки выяснения представляются неудовлетворительными. Также наша судебная практика не дала до сих пор никакого материала по предмету применения правила ст. 1.

Трудность заключается в том, что если наполнить это правило содержанием в связи со ст. 4, по которой гражданские права предоставляются гражданам в целях развития производительных сил страны, то каждое действие, каждая сделка в области оборота, которые прямо не содействуют развитию производительных сил, могут быть опорочены, как осуществляемые в противоречии с социально-хозяйственным назначением прав, вытекающих из этих действий и сделок. Но тогда получится полная неопределенность гражданского оборота, совершенно несовместимая с сферой гражданского

права, в которой требуется твердость, устойчивость и обеспеченность имущественных отношений. Очевидно, необходимо в правило ст. 1 включить другое содержание, но тогда оно должно быть в законе точно очерчено определенными юридическими признаками, дабы возможно было установить: во-первых, социально-хозяйственное назначение различных видов имущественных прав и, во-вторых, наличность противоречия этому назначению в каждом конкретном случае.

Простейшие случаи, к которым может относиться правило ст. 1 — это случаи злоупотребления правом, так называемой *шиканы*, когда управомоченный осуществляет свое право с целью причинения вреда другому, не имея никакого личного или имущественного интереса в совершении действия, составляющего его право. Случаи эти могут быть разнообразны. Сюда относятся: осуществление своего права с нарушением „права соседства" (напр., возведение владельцем в пределах своего владения заборов или других сооружений с целью затруднить соседу проход или доступ света, или причинить иные неудобства и вред, сооружение запруд на реках с целью поднятия речной воды в участке соседа и т. п.); охранение своего права собственника с нарушением элементарных требований общежития и человеколюбия (напр., собственник вещи не дает другому воспользоваться ею в случаях крайней необходимости, напр., пожара или другого стихийного бедствия или опасности для здоровья и жизни); использование своего права в формах узко-эгоистических и приемами недобросовестными (напр., пользуясь заблуждением или крайней нуждой контрагента при совершении сделки) и т. п. Во всех этих случаях неправильного осуществления своего права, действия управомоченного, как несоответствующие требованиям социального назначения гражданских прав, предоставляемых гражданам правопорядком, не могут влечь за собою юридических последствий. Это значит, что, с одной стороны, управомоченный не может пользоваться судебной защитой прав и выгод, вытекающих для него из этих неправильных действий, несмотря на формальную управомоченность его на

эти действия, а с другой стороны, притязания третьих лиц, которых невыгодно касаются эти действия, встречают поддержку и защиту в судебных органах, несмотря на то, что эти притязания формально не основаны на объективных правах. Разумеется, это положение вещей нужно понимать не в абсолютном, а в относительном смысле, ограничивая применение этого положения на практике известными пределами.

За исключением этого рода случаев, правило ст. 1 по своей неопределенности лишено конкретного содержания и поэтому не может иметь применения в системе гражданского права и в порядке судебном, само по себе, как самостоятельная норма, независимо от других специальных норм Гражданского Кодекса, которые основаны на общем принципе, выраженном в этой статье. К таким нормам относится, напр., ст. 30, по которой недействительна сделка, совершенная с целью противной закону или в обход закона, а равно сделка, направленная к явному ущербу для государства, ст. 32 и 33, говорящие о недействительности сделок, совершенных под влиянием обмана, угроз, насилия или крайней нужды, при чем в последнем случае суд может аннулировать сделку не только по требованию потерпевшей стороны, но и подлежащих государственных органов, также ст. 18 и 364, по которым существование акционерного общества и вообще всякого юридического лица может быть прекращено соответствующим органом государственной власти, если органы его (общее собрание, правление) в своей деятельности уклоняются в сторону, противную интересам государства, и др. Во всех случаях, предусматриваемых этими статьями, возможность аннулирования прав путем судебных исков основана именно на этих специальных постановлениях, а не на общем постановлении ст. 1. Если мы возьмем наиболее типичный случай „противоречия социально-хозяйственному назначению“, именно: оставление хозяином своего имущества без эксплоатации, т.-е. в бесхозяйственном состоянии, или использование его несоответственно хозяйственным заданиям и поставленным целям (напр., проявление такого рода бесхо-

зяйственности со стороны арендатора или концессионера государств, предприятий или коммунального имущества, или невозведение застройщиком строений), то аннулирование прав и в этих случаях может быть основано не на правиле ст. 1, а на соответственных пунктах арендных, концессионных, застроечных договоров (ст. 73, 162).

Правило ст. 1 может иметь место лишь в административном праве. И действительно, оно выражено в ст. 60 и 61 Зем. Код., согласно которым землепользователь, оставивший без уважительных причин предоставленную ему землю без хозяйств. использования или ведущий на ней хищническое хозяйство, может быть временно лишен права пользоваться землей. Только при возникновении прав в порядке и в системе административного права возможны воздействия и последствия в смысле правила ст. 1, ибо там регулировка прав и обязанностей граждан определяется исключительно публично-правовыми началами, к каковым именно относится начало, выраженное в ст. 1. В системе же гражданского права, в порядке спора о праве гражданском правило ст. 1 имеет значение — значение весьма важное по своей социально-государственной идее — лишь как руководящий принцип, который должен направлять судейское усмотрение при разрешении споров о гражданских правах и который вместе с тем также должен оказать воспитательное действие на правосознание граждан СССР. Нет сомнения, что при следующей кодификации нашего гражданского законодательства, правило ст. 1 будет перенесено из Гражданского Кодекса в нашу Конституцию, где этому правилу надлежит иметь свое место.

ГЛАВА ВТОРАЯ.

Объекты имущественных прав (имущество).

I. Государственная собственность. Имущество, изъятое из оборота.

Ст. 52 различает три вида собственности: государственную, кооперативную и частную. Собственно говоря, особой кооперативной собственности не существует, и выделение ее в законе, как самостоятельного вида собственности, неправильно. Кооперативные организации владеют всякого рода имуществами наравне с частными лицами (ст. 57). Они пользуются лишь двумя привилегиями: 1) промышленные предприятия могут состоять в собственности этих организаций независимо от числа занятых в предприятиях рабочих (ст. 57), и 2) потребительской кооперации предоставлено право на возврат всех принадлежавших ей на праве собственности национализированных и муниципализированных или иным каким-либо способом обращенных в пользу государства предприятий и промыслов со всем оборудованием, инвентарем и инструментами, находящимися на них ко дню опубликования постановления Совета Нар. Комиссаров от 26 октября 1921 г. (приложение к ст. 59, прим. 3). Таким образом существуют только два вида собственности: государственная и частная.

Государственную собственность составляет имущество национализированное и муниципализированное. Под национализированным имуществом понимается имущество, объявленное достоянием государства на основании специальных декретов

общегосударственного значения в порядке конституционном (земля) или отдельных в разное время изданных декретов (промышленные предприятия), или изъятия имущества из частного владения революционным путем конфискации и реквизиции (строения). Муниципализированное имущество есть разновидность национализированного имущества, получившее это название от того, что оно находится в ведении коммунальных отделов местных исполкомов (муниципалитетов).

Объектами государственной собственности являются у нас все наиболее важные экономические ценности страны и все наиболее значительные средства производства. Из них — земля, недра, леса, воды, железные дороги общего пользования, их подвижной состав и летательные аппараты составляют исключительную собственность государства (ст. 21 и 53). Это значит, что они совершенно изъяты из частного (гражданского) оборота, т.-е. не могут быть предметом каких-либо юридических сделок между частными лицами, направленных к отчуждению, приобретению, использованию и вообще обращению. Другой род имущества — предприятия с числом наемных рабочих выше установленного законом (это число установлено в 20 наемных рабочих), телеграф и радиотелеграф, а равно другие сооружения, имеющие государственное значение — могут быть предметом частной собственности, но не иначе, как на основании концессии (т.-е. уступочного договора), специально в каждом случае разрешаемой правительством (ст. 55). Наконец, третий род имущества, хотя и не составляет государственной собственности и может быть в частном обладании, но, по соображениям государственной безопасности или в интересах охраны народного здравия, не может иметь свободного обращения на товарном рынке, и для приобретения и хранения его требуется специальное разрешение органов власти. Это — оружие и воинское снаряжение, взрывчатые вещества, спиртосодержащие вещества (свыше установленной крепости) и сильнодействующие яды (ст. 56). Эти предметы не могут быть предметом частных сделок, т.-е. переходить из одних рук в другие, но могут состоять в частном

обладании на правах собственности у частных лиц или предприятий, которые имеют право их изготовлять или которым предоставляется право их приобретать для определенных законом разрешенных целей (напр., приобретение аптеками спиртных напитков для изготовления лекарств или приобретение частными лицами из аптеки спирта или ядовитых веществ по рецептам врачей).

Из перечисленных родов имущества самое главное, самое основное место занимает *земля*. В отличие от буржуазно-капиталистических стран, в которых частная земельная собственность является основной базой, на которой покоится весь хозяйственный строй, и которая главным образом определяет условия гражданского оборота,— в Советской России „*земля является достоянием государства и не может быть предметом частного оборота; владение землею допускается только на правах пользования*“ (Гражд. Код., ст. 21).

Вследствие этого и в виду особой публично-правовой цели, лежащей в основе национализации земли, земельный правопорядок построен у нас на совершенно иных началах, чем те общие начала, которыми регулируются другие отношения нашего гражданского оборота. Эта публично-правовая цель национализации земли заключается в осуществлении *трудового* землепользования, т.-е. в организации планомерного, в интересах народного хозяйства, использования производительных сил земли, путем предоставления ее всякому гражданину, желающему приложить к ней свой личный труд. Это выражено в ст. 3 и 9 Земельного Кодекса, которые гласят:

„Все земли сельскохозяйственного назначения, а также могущие быть использованными для сельскохозяйственного производства, составляют единый государственный земельный фонд, который находится в заведывании Народного Комиссариата Земледелия и его местных органов“ (Зем. Код., ст. 3).

„Право на пользование землею для ведения сельского хозяйства имеют все граждане РСФСР (без различия пола, вероисповедания и национальности), желающие обрабатывать ее своим трудом. Граждане, желающие получить землю в трудовое пользование, наделяются землею

или земельными обществами, в состав которых они входят, или земельными органами, если в распоряжении последних имеется земля, предназначенная для трудового пользования" (ст. 9).

Таким образом, правоотношения между государством, как собственником земли, и гражданами, как землепользователями, образуют публично-правовой институт и регулируются в порядке административном, а не в порядке гражданского права, т.-е. основываются не на свободных договорных соглашениях между равноправными сторонами-контрагентами (как устанавливаются и определяются земельные правоотношения в буржуазно-капиталистическом строе), а на специальных постановлениях закона, определяющих права и обязанности, связанные с землепользованием. Поэтому земельное право в нашем законодательстве выделено в особую самостоятельную систему норм, регулируемую специальным Кодексом Земельным — в отличие от западно-европейских законодательств, в которых земельно-правовые отношения занимают место в составе гражданских кодексов в ряду других институтов права собственности.

Что касается земель, не предназначенных для сельскохозяйственного производства, т.-е. земель городских или поселковых, то они также могут быть переданы частным лицам только во временное пользование по договорам арендным, застроечным, концессионным, заключаемым с органами правительства на установленных в законе основаниях.

Также лишь во временном пользовании, на основании арендных, застроечных или достроечных договоров с государственными органами (в лице коммунальных отделов), находятся здания, которые в первые годы революционного периода были все национализированы, и лишь впоследствии незначительная часть их, преимущественно в уездных городах, была денационализирована [1]), т.-е. возвращена в собственность

[1]) На основании постановления III сессии ВЦИК IX созыва „Об основных частных имущественных правах", согласно которому всем гражданам предоставлено „право собственности на немуниципализированные местными советами строения в городских и сельских

прежним владельцам, разумеется, без права собственности на землю, на которой эти здания построены, с обязанностью периодической уплаты арендной платы за пользование этой землей. Другими словами, эти владельцы являются собственниками зданий на чужой (государственной) земле. По договорам о застройке или достройке, заключаемым с коммунальными отделами, устанавливаются особые отношения по предмету пользования городскими земельными участками [1]).

В виду уничтожения частной собственности на землю, принятое в буржуазных кодексах деление имущества на движимое и недвижимое потеряло свое значение, и поэтому оно нашим кодексом упразднено (ст. 21, прим.)

Наконец, промышленные предприятия, несмотря на произведенную декретом 10 декабря 1921 г. частичную денационализацию, находятся почти во всей своей массе в распоряжении государства. Декрет этот коснулся, главным образом, кустарных, ремесленных и вообще мелких предприятий, с самым незначительным числом занятых в них наемных рабочих. Вся же огромная масса более или менее крупных предприятий всевозможных видов производства на всей территории СССР принадлежит государству и им непосредственно или посредственно (по разрешенным концессиям) эксплоатируются в составе общегосударственного планового хозяйства.

II. Частная собственность.

За исключением перечисленных предметов, составляющих государственную собственность или изъятых из частного оборота, что же остается на долю частной собственности?

Закон (ст. 54 Гражданского Кодекса) дает перечисление родов имущества, которые могут принадлежать частным лицам

местностях, с правом отчуждения таких строений и с передачей покупщику арендного права на земельный участок, занятый отчужденными строениями". Демуниципализация регулируется декретами от 8 августа 1921 года и 10 декабря 1921 г.

[1]) См. ниже — „Право застройки".

на правах собственности: немуниципализированные строения, предприятия торговые, предприятия промышленные, имеющие наемных рабочих в количестве, не превышающем предусмотренного особыми законами (т.-е. 20 рабочих), орудия и средства производства, деньги, ценные бумаги и прочие ценности, в том числе золотая и серебряная монета и иностранная валюта, предметы домашнего обихода, хозяйства и личного употребления, товары, продажа коих не воспрещается законом, и всякое имущество, не изъятое из частного оборота. Для кооперативных организаций сделано исключение: в собственности их могут состоять промышленные предприятия, независимо от числа занятых в предприятии рабочих.

Перечень предметов, которые по ст. 54 могут быть объектом частной собственности, не является исчерпывающим, а лишь примерным. Общим образом закон допускает право частной собственности на все то, что не составляет государственную собственность, и на все то, что не изъято по закону из частного оборота. С другой стороны, не все то, что может быть предметом частной собственности, может находиться в частном обороте. Закон употребляют с одинаковым значением понятия „гражданский оборот“ и „частный оборот“. Изъятие определенного рода имущества из гражданского (или частного) оборота означает, что это имущество не может быть предметом каких-либо юридических сделок между частными лицами. Но это не значит, что все предметы, изъятые из оборота, безусловно не могут находиться в частном обладании, в собственности частных лиц. Некоторые виды этих предметов в некоторых случаях и в определенных пределах, установленных законом, могут быть предметом гражданского оборота.

В частности, к ненационализированным строениям, которые по ст. 54 могут быть предметом частной собственности, относятся строения, которые были в свое время муниципализированы на основании декрета ВЦИК от 20 августа 1918 г. об отмене частной собственности на недвижимости в городах. Декрет этот во многих местах не был проведен на законных

основаниях: не было издано в каждом отдельном случае требуемого исполнительного постановления местного совета, не были соблюдены сроки, этим декретом установленные, и указанный в нем порядок утверждения изъятия домов из частного владения. Таким образом юридические признаки факта муниципализации оказались во многих случаях отсутствующими, а содержание понятия „революционного права", на основании которого эта муниципализация в большинстве случаев производилась, представляется достаточно неопределенным с формальной стороны, вследствие чего вопрос о том, признаются ли эти строения национализированными, остался в неопределенном положении. Ныне эта правовая неопределенность устранена постановлением ВЦИК'а от 14 мая 1923 г. (Собр. Узак. 1923 г. № 44, ст. 465), содержащим разъяснение по этому предмету. Разъяснение это, исходя из срока 22 мая 1922 г., как даты признания частных имущественных прав граждан, закрепленного в постановлении III сессии ВЦИК IX созыва и подтвержденного Гражд. Кодексом, признает строения муниципализированными в следующих случаях: 1) издания местными исполкомами постановлений об общей муниципализации до 22 мая 1922 г., 2) муниципализации строений специальными распоряжениями местных органов власти до этого срока, 3) фактического изъятия строений, 4) полного или частичного занятия их для нужд государственных и приравненных к ним учреждений и предприятий, находящихся в ведении местных исполкомов, в порядке революционном, но не в порядке договора с владельцем, и 5) бесхозяйственного содержания строений, удостоверенного надлежащим образом. Во всех этих случаях имеет применение правило прим. 1 к ст. 59, коим погашаются права бывших собственников требовать возвращения экспроприированного до 22 мая 1922 г. имущества. Во всех остальных случаях, следовательно, это право должно быть признано не прекратившимся и по требованию бывших собственников может быть восстановлено.

Кроме того, на праве частной собственности могут находиться строения, подлежавшие в силу закона 1 ноября 1921 г.

денационализации, но оставшиеся по той или иной причине во владении откомхоза, которым они могут быть возвращены прежним владельцам или отчуждаемы в другие руки (Гражд. Код., ст. 22).

В области торговли и промышленности закон устанавливает различие между торговыми предприятиями и промышленными предприятиями: первые могут быть предметом частной собственности без всяких ограничений; вторые — только в том случае, если число занятых в них рабочих не превышает определенной законом нормы (20 рабочих), т.-е. только предприятия кустарной и мелкой промышленности. В изъятие из этого правила кооперативные организации могут иметь на праве собственности промышленные предприятия, независимо от числа занятых в них рабочих. Предприятия, в которых число наемных рабочих выше 20, могут также быть предметом частной собственности у частных лиц и организаций, но для этого требуется в каждом отдельном случае законодательный акт, устанавливающий, в изъятие из общего закона, на основании концессионного договора, право частной собственности на данное имущество в пользу данного лица или организации.

В хозяйственном быту различаются главные вещи и принадлежности их. Напр., принадлежностью заводов, фабрик являются машины, станки, посуда, инструменты и всякого рода приспособления. Принадлежностью земельного участка сельскохозяйственного назначения является живой и мертвый инвентарь его, заготовленные на текущее израсходование запасы топлива, удобрения, семян и т. д. По нашему закону принадлежностью зовется вещь, назначенная служить главной вещи и связанная с ней общим хозяйственным назначением. Принадлежность следует судьбе главной вещи, если в договоре или в законе не оговорено противное (ст. 25). В условиях советского хозяйственного строя, в котором многие предметы изъяты из частного оборота, весьма часто возможны случаи, когда главная вещь и принадлежность состоят в собственности различных лиц, именно, государства и частных

лиц. Эти случаи большею частью встречаются в практике нашего концессионного праза.

Золотая и серебряная монета и иностранная валюта могут быть предметом сделок лишь в порядке и пределах, указанных специальными узаконениями. Декретами Совнаркома от 4 июня 1922 г. и 15 февраля 1923 г. отменена обязательная сдача государству имеющихся у населения золота, серебра, платины и металлов платиновой группы в изделиях, слитках и монете, а равно драгоценных камней и иностранной валюты и допущено свободное распоряжение указанными металлами в изделиях и слитках и драгоценными камнями, и также покупка и продажа их. Постановлением ЦИК'а и СНК СССР от 27 июня 1923 г. установлена государственная монополия на платину и металлы платиновой группы, их сплавы и соединения. Только государство правомочно быть держателем шлиховой и губчатой платины. Воспрещены хранение платины по прошествии установленного для ее сдачи срока, а также ее перевозка, пересылка, покупка, продажа и вывоз за границу. На территории Урала платина, производство платинового промысла составляет монополию государства; вне этой территории допускается производство промысла всем лицам при условии сдачи добываемого металла государству.

Приобретение охотничьего оружия и огнеприпасов регулируется особыми правилами (ст. 23, прим.).

Кроме предметов физического мира, реальных предметов, могут быть объектом частной собственности идеальные предметы, представляющие собою также материальную ценность и носящие название *исключительных прав.*

Главнейшими из так называемых исключительных прав являются: авторское право, право на изобретение, право на промышленные рисунки и модели, право на фирму и право на товарные знаки.

Из перечисленных исключительных прав пока нашим законом нормированы только следующие: а) право на товарные знаки в декрете СНК от 10 ноября 1922 г.; б) право на изобретения в постановлении ЦИК'а и СНК СССР от 12 сен-

тября 1924 г. („О патентах на изобретения"), и в) право на промышленные образцы (рисунки и модели) в том же постановлении от 12 сентября 1924 г.

III. Объем и ограничения права собственности.

В теории и в положительных законодательствах гражданские (имущественные) права разделяются на вещные права и обязательственные права. Различие между ними заключается в объеме их содержания: вещное право, главным видом которого является право собственности, обнимает собою всю полноту господства над вещью — право владения, право пользования и право распоряжения. Обязательственное право создает только право владения и пользования вещью, без права распоряжения, т.-е. без права отчуждать ее, изменять ее состав, потреблять, уничтожить ее, словом — поступать с нею неограниченно, по своему свободному усмотрению. В новейшее время и теория и практика в значительной степени ограничивают свободу распоряжения собственностью в отношении многих объектов собственности, возлагая на собственника, в интересах общественных и социально-хозяйственных, обязанность воздержаться от такого рода распоряжения своим имуществом или таких действий, которые противоречат требованиям общественной пользы, и предоставляя государству принудительно нормировать пределы осуществления права собственности [1]).

[1]) Этот взгляд на право собственности не как на неограниченное произвольное право, а как на социальную функцию, проводится не только в социалистической, но и в буржуазной литературе. Между прочим, этот взгляд получил отражение в германской конституции 1919 г., в которой говорится: „Содержание права собственности и его пределы вытекают из законов... *Собственность обязывает: ее использование должно в то же время служить общему благу*... (ст. 153)... Поэтому государству предоставляется принудительно отчуждать земельную собственность, социализировать частно-хозяйственные предприятия, предоставить себе самому, областям или общинам участие в управлении хозяйственными предприятиями или другим способом обеспечить

Таким образом, существовавшее раньше резкое различение вещных прав от обязательственных в смысле объема содержания постепенно принципиально и фактически сглаживается: субъекты вещных прав, так же как субъекты обязательственных прав, связаны во многих отношениях в свободном распоряжении объектом этих прав.

Более существенным является другое различие между вещными правами и обязательственными правами, которое сводится к объему судебной защиты тех и других прав. Вещные права ограждаются против всех и каждого, они обязательны для всех третьих лиц, хотя бы совершенно посторонних, обладатели их не должны считаться ни с какими конкурирующими притязаниями и имеют преимущественное право отыскивать свою вещь, в чьих бы руках она ни находилась. Обязательственные же права имеют силу только между данными сторонами, связанными данным договорным отношением, но не для третьих лиц, не состоящих участниками этого отношения; поэтому субъекты обязательственных прав могут защищать свои права только в определенных договором пределах притязаний и только по отношению к их праводателям, не пользуясь никакими преимуществами перед притязаниями других контрагентов этих праводателей.

В виду такого значения вещных прав, затрагивающих интересы всех лиц, участвующих в гражданском обороте, число и порядок установления таких прав должны быть строго и точно определены законом и не могут возникать по частному усмотрению (замкнутое число вещных прав), подобно обязательственным правам, которые могут устанавливаться, по свободному соглашению сторон, в каком угодно виде и числе. Кроме того, вещные права должны быть распознаваемы для всех и поэтому для установления их требуются строгие

за собою решающее влияние в этих предприятиях" (ст 155, 156). Еще более рельефно этот взгляд выражен в ст. 1 нашего Гражд. Кодекса, в силу которой законом не охраняются гражданские права в тех случаях, „когда они осуществляются в противоречии с их социально-хозяйственным назначением".

формы, в виде совершения актов, записываемых в публичных (нотариальных) книгах.

Наш Кодекс признает три вида вещных прав: право собственности, право залога и право застройки. Обладая вещным действием, эти права выделены в Кодексе в особый отдел под общим заглавием „Вещное право", в отличие от отдела „Обязательственное право", в котором помещены постановления об обязательствах, возникающих из договорных отношений сторон [1]).

Права собственников имущества определяются общим образом в ст. 58 — 70 Гр. Код. Собственнику принадлежит, в пределах, установленных законом, право владения, пользования и распоряжения имуществом. Он в праве отыскивать свое имущество из чужого незаконного владения и требовать от недобросовестного владельца возвращения или возмещения всех доходов, которые он извлек и должен был извлечь за все время владения; от добросовестного же владельца — всех доходов, которые он извлек и должен был извлечь со времени, когда он узнал или должен был узнать о неправомерности владения или получил повестку по иску собственника о возврате имущества. Владелец, в свою очередь, в праве требовать от собственника возмещения произведенных им необходимых затрат на имущество с того времени, с какого собственнику причитаются доходы с имущества. Собственник в праве требовать устранения всяких нарушений его права, хотя бы они и не были соединены с лишением владения.

Кроме случаев непосредственного незакономерного овладения чужим имуществом (добросовестного или недобросовестного), могут быть случаи добросовестного приобретения кем-либо имущества не непосредственно у собственника, а от какого-либо другого лица, при чем приобретатель не знал и не должен был знать, что лицо, от коего он приобрел вещь,

---

[1]) Так как источником возникновения залога и права застройки является договор, то мы включили их в категорию договорных обязательств, хотя эти два вида договора имеют особенности, вызываемые их вещным характером.

не имело права отчуждать ее (добросовестный приобретатель). От такого приобретателя собственник в праве истребовать свое имущество лишь в том случае, когда оно им (собственником) утеряно или похищено у него. Во всех остальных случаях приобретатель не обязан возвращать собственнику добросовестно приобретенного им имущества. Само собою разумеется, что если приобретатель получил в свое владение имущество недобросовестно, т.-е. знал или должен был знать о том, что лицо, у коего он приобрел вещь, не имело права отчуждать ее, то собственник имеет право при всех условиях требовать от недобросовестного владельца возврата вещи.

В отношении государственного имущества установлено неограниченное право истребования: государственные учреждения и предприятия могут истребовать от всякого приобретателя добросовестного принадлежащее им имущество, незаконно отчужденное каким бы то ни было способом, т.-е. не только в случае утери или похищения.

Право собственности может принадлежать двум или нескольким лицам сообща, по долям (общая собственность). Такая общая собственность может возникнуть или по договору, по которому стороны согласились сообща приобрести и владеть одним и тем же имуществом (напр., в полном товариществе), или в порядке наследования, когда волей наследодателя имущество переходит в общую собственность к наследникам, или на основании закона, когда независимо от воли частных лиц устанавливается соучастие в праве собственности на имущество, напр., совместное владение между органами государства и частными лицами в наследственном имуществе, превышающем стоимость в 10,000 зол. руб. и по характеру своих составных частей не допускающем раздела (ст. 417). Каждому из собственников в общей собственности принадлежит право на определенную долю всего имущества, но не на определенные конкретные части этого имущества или на отдельные конкретные вещи в составе этого имущества. Если нельзя определить размер отдельных долей, то предполагается, что все доли одинаковы. Владение, пользо-

вание и распоряжение общею собственностью должно производиться по общему соглашению всех участников, а в случае разногласия, по большинству голосов. Если право общей собственности принадлежит только двум лицам (и, следовательно, не может быть большинства голосов) и, вообще, во всех случаях разногласия между собственниками, споры между ними разрешаются, на общих основаниях, в судебном порядке.

Каждый участник общей собственности обязан соразмерно с своей долей участвовать в уплате всякого рода платежей и сборов по общему имуществу, равно как в издержках на управление общим имуществом, и сохранение его. Разумеется, в таком же порядке производится и распределение доходов между соучастниками, хотя в законе нет указаний об этом.

Каждый из участников может распоряжаться своей долей и отчуждать ее. Так как для остальных участников не безразлично, какое постороннее лицо войдет в их среду в качестве собственника, то в их интересах закон устанавливает правило, что участники общей собственности имеют право преимущественной покупки при отчуждении кем-либо из них своей доли постороннему лицу. Таким образом, если участники соглашаются приобрести отчуждаемую долю на тех же условиях, какие предлагаются посторонним приобретателем, то она не может быть уступлена постороннему. Исключение из этого правила установлено лишь при продаже доли с публичных торгов: в этом случае право преимущественной покупки за участниками не признается. Это исключение установлено в интересах кредиторов участника.

Каждый из собственников в праве требовать выдела своей доли из общего имущества, поскольку это не противоречит закону или договору. Если соглашение о способе выдела не достигнуто, имущество по решению суда делится в натуре, поскольку это возможно без несоразмерного ущерба его хозяйственному назначению; в противном случае выделенный собственник получает денежную компенсацию.

Право собственности на вещи переходит на основании договора, заключаемого между отчуждателем и приобретателем. Кроме договора отчуждения могут быть другие способы перехода права собственности: по наследованию и на основании специальных постановлений закона (о национализации, конфискации и реквизиции, по концессионному акту и т. д.). Наш Кодекс, в противоположность буржуазным кодексам, не признает приобретения права собственности по давности, также не допускает присвоения бесхозяйного имущества, находки или клада.

Момент возникновения права собственности находится в зависимости от того, приобретается ли вещь индивидуально определенная, т.-е. такая, которая обладает признаками, отличающими ее от других подобных вещей, или вещь, определенная родовыми признаками (числом, весом и мерой), т.-е. различаемая только по количеству и качеству; в отношении первых право собственности возникает в лице приобретателя с момента совершения договора, хотя бы вещь фактически не перешла к приобретателю, в отношении вторых — с момента передачи отчужденных вещей. Передачей признается вручение вещей приобретателю и также, поскольку из договора не вытекает иное, вручение приобретателю или сдача на почту, для отправления по указанию последнего, распорядительного документа (накладной, коносамента, складочного свидетельства и т. п.) или вручение отчужденных без обязательства доставки вещей возчику для отправки их по распоряжению приобретателя, или сдача вещей на почту для пересылки их по указанию приобретателя. Указанные правила, конечно, не исключают возможности соглашения между сторонами об иных условиях, определяющих момент возникновения права собственности в лице приобретателя, напр., условии, по которому индивидуально-определенная вещь переходит в собственность приобретателя не с момента совершения договора, а с момента передачи ее, или, наоборот, в отношении вещей, определенных родовыми признаками, переход права собственности приурочен к моменту совершения

договора. Определение момента возникновения права собственности имеет весьма важное значение для разрешения вопроса, на кого падает риск в случае, если отчужденная вещь случайно пропала или погибла в период времени между совершением договора отчуждения и передачей вещи в распоряжение приобретателя: риск падает на того, кто в момент гибели вещи должен был признаваться собственником погибшей вещи.

Из общего правила о праве собственников истребовать свое имущество из чужого владения сделано исключение в отношении бывших собственников, имущество которых было экспроприировано на основании революционного права или вообще перешло во владение трудящихся до 22 мая 1922 г. (т.-е. до издания постановления ВЦИК'а „Об основных имущественных правах"): они не имеют права требовать возвращения этого имущества (ст. 59, прим. 1) [1]). Это правило было признано необходимым установить, с целью положить конец многочисленным претензиям бывших собственников, которыми были завалены все суды и которые большею частью являлись крайне запутанными спорами по поводу имущества, переходившего во время революции из рук в руки. С момента опубликования постановления ВЦИК'а от 22 мая 1922 года „Об основных частных имущественных правах", которым была установлена охрана имущественных прав граждан, всякое незакономерное овладение чужим имуществом дает собственнику этого имущества право истребовать его из незаконного владения. Также с этого момента всякая муниципализация строений в городах и деревнях, как запрещенная законом, никаких правовых последствий за собою влечь не может (Это подтверждено Верх. Судом по гражд. делу № 1696-22).

В особое привилегированное положение поставлены кооперативные объединения: им возвращаются все принадле-

---

[1]) Относительно строений, национализированных в порядке революционном — см. выше.

жавшие им на праве собственности национализированные и муниципализированные или иным каким-либо способом обращенные в пользу государства, как центральными, так и местными органами власти, предприятия и промыслы со всем оборудованием, инвентарем и инструментами, находящимися на них. Подробные правила о порядке возврата кооперативным объединениям предприятий и промыслов установлены в специальных постановлениях и инструкции, составляющих приложение к ст. 59, прим. 3, Гражд. Кодекса.

Имущество, собственник которого неизвестен (бесхозяйное имущество), переходит в собственность государства в порядке, установленном специальным законом. Закон этот был издан 3 ноября 1920 г. В этом законе перечислены категории имуществ, признаваемых законом как бесхозяйные. Между прочим, „бесхозяйным“ признается имущество „фактически оставленное его владельцем, пребывающем в безвестном отсутствии, а также имущество, владелец которого неизвестен и не может быть установлен“. В случае же обнаружения частного владельца имущества уже после признания его имущества бесхозяйным, таковое возвращается ему по принадлежности или возмещается его стоимость. На основании декрета от 14 мая 1921 г., бесхозяйное имущество подлежит зачислению в натуральный фонд социального обеспечения.

В дополнение к декрету о бесхозяйном имуществе издан декрет Совнаркома от 19 ноября 1920 г. (распубликован в Собр. Узак. 1921 г. № 18, ст. 111), коим постановлено:

„1. Объявить собственностью РСФСР все движимое имущество бежавших за пределы Республики или скрывающихся до настоящего времени граждан, в чем бы оно ни заключалась и где бы оно ни находилось. 2. Из означенного имущества все предметы искусства и старины, имеющие особую художественную и историческую ценность, передать в музеи, университеты и другие просветительные учреждения распоряжением Народного Комиссариата Просвещения; все остальное имущество таких граждан обратить в товарный фонд Республики и передать в распоряжение Народного Комиссариата Внешней Торговли и других народных комиссариатов по принадлежности“.

В соответствии с принципом охраны частных имущественных прав, применение реквизиции и конфискиции имуществ, которые в первое время революции и во время гражданской войны производились по инициативе и распоряжениям местных органов власти в революционном порядке, без соблюдения каких-либо законных гарантий и формальностей, — ныне обставлено строго законным порядком, который подробно определяется в декрете от 17 октября 1921 г. (вошедшем в Гражд. Кодекс в виде приложения к ст. ст. 69 и 70).

Декрет этот (изданный, как сказано в введении к нему, „для приведения действующих постановлений о реквизициях и конфискациях в соответствие с новой экономической политикой") гласит:

1. Никакое имущество не может быть реквизировано или конфисковано иначе, как в порядке, предусмотренном настоящим декретом.

2. Реквизицией считается применяемое в силу государственной необходимости принудительное возмездное отчуждение или временное изъятие государством имущества, находящегося в обладании частных лиц и обществ.

3. Реквизиции имущества, кроме предметов, перечисленных в ст. 11-й, производятся лишь в исключительных случаях и не иначе, как по постановлению Совета Труда и Обороны, которые приводятся в исполнение соответствующими Губернскими Исполнительными Комитетами через Отделы Управления.

4. Размер вознаграждения за реквизируемое согласно ст. 3 имущество определяется по ценам, установленным Комитетом цен, а если таковые не установлены, определяется Губернской Оценочной Комиссией в составе представителей от Губернского Финансового Отдела, Губернского Совета Народного Хозяйства, Губернского Продовольственного Комитета, Рабоче-Крестьянской Инспекции и Губернского Отдела Управления по средним рыночным ценам к моменту изъятия имущества из обладания владельца.

Примечание 1. Оплата производится Губернскими Исполнительными Комитетами не позднее месячного срока со дня фактического изъятия имущества.

Примечание 2. С согласия владельца реквизируемого имущества допускается замена денежной оплаты натуральной.

5. Конфискацией считается безвозмездное принудительное отчуждение государством имущества, применяемое, как наказание по приговорам Народных Судов, Революционных Трибуналов и Чрезвычайных Комиссий по делам, по коим последним предоставлено право вынесения приговоров, а равно по распоряжению административных властей в случаях, указанных в сем декрете.

Примечание. В случае конфискации, применяемой в виде наказания, органы власти, производящие конфискацию, обязаны оставить владельцу конфискуемого имущества и членам его семьи предметы домашнего обихода, орудия мелкого или кустарного производства, если они служат средством к существованию и не являются предметами эксплоатации труда, а также продукты питания, необходимые для личного потребления осужденного и его семьи на срок не менее 6-ти месяцев.

6. Имущество концессионных предприятий может подлежать реквизиции или конфискации исключительно в случаях и в порядке, предусмотренных концессионным договором.

7. При каждой реквизиции или конфискации составляется в момент отобрания имущества особый акт, содержащий:

1. Указание законных оснований, по которым они производятся.

2. Должность, имя и фамилия лица, производящего реквизицию или конфискацию, и его полномочие.

3. Имя, фамилия, местожительство владельца и место нахождения имущества.

4. Кому имущество оставлено на хранение.

5. Подробную и точную опись имущества с указанием веса, меры и рода упаковки.

Акт скрепляется подписями должностного лица, владельца или хранителя и двух посторонних свидетелей, копия акта выдается владельцу не позднее 3-х дней.

8. В случае обнаружения имущества, скрытого от реквизиции или подлежащего конфискации на основании сего декрета, милиция налагает на таковое имущество предварительный арест.

9. При предварительном аресте имущества, подлежащего реквизиции или конфискации, составляется об аресте акт порядком, ука-

занным в ст. 7 сего декрета, при чем этот акт подлежит немедленному направлению в подлежащее судебное или административное учреждение, которое не позднее 3-хнедельного срока обязано объявить владельцу арестованного имущества свое решение о реквизиции, конфискации или освобождении арестованного имущества.

10. Нижеследующие предметы, при отсутствии надлежащего разрешения на их хранение, подлежат обязательной безвозмездной сдаче государству и в случае их обнаружения конфискуются с привлечением их хранителей к уголовной ответственности: а) оружие, взрывчатые вещества, воинское снаряжение и летательные аппараты, б) телеграфное и радиотелеграфное имущество, в) аннулированные ценные бумаги.

Примечание. Лица, добровольно сдавшие в сроки, устанавливаемые соответствующими органами, указанные в этой статье предметы, освобождаются от уголовной ответственности.

13. Конфискуемые предметы питания, первой необходимости и сельского хозяйства обращаются в натуральный фонд социального обеспечения согласно ст. 6 декрета Совета Народных Комиссаров от 14 мая 1921 г. (Собр. Узак. 1921 г. № 48, ст. 236).

Предметы, не подходящие под действие ст. 6 упомянутого декрета, поступают в общем порядке в распоряжение органов, ведающих использованием предметов данного рода.

14. Впредь до изменения в отношении реквизиций, производимых военным и морским ведомствами, сохраняют силу ст. ст. 31—45 декрета от 3 января 1921 года и инструкция к ним от того же числа.

15. Конфискации таможенными учреждениями подлежат: а) предметы, проносимые и провозимые через государственную границу, помимо пограничных пунктов таможенного контроля; б) товары, деньги и всякого рода предметы и ценности, воспрещенные к ввозу или вывозу, сокрытые от таможенного контроля путем какого-либо ухищрения или путем неправильной декларации при почтовых отправлениях; в) товары и всякого рода предметы хотя и разрешенные к ввозу или вывозу, но сокрытые от таможенного контроля с целью избежания платежа установленных сборов; г) предметы, перечисленные в ст. 10-й сего декрета, при вывозе из-за границы

без надлежащего разрешения; д) документы, вредные для РСФСР в политическом и экономическом отношениях; е) предметы старины или искусства, вывозимые за границу без разрешения Народного Комиссариата Просвещения.

Примечание. Перечень предметов, воспрещенных к ввозу или вывозу, а также правила конфискации, производимой согласно сей статьи, о порядке обратного вывоза или реквизиции провозимых через таможню предметов, равно о порядке и размерах взыскания за контрабанду, вырабатываются Народным Комиссариатом Внешней Торговли совместно с Народным Комиссариатом по Иностранным Делам и Народным Комиссариатом Финансов и утверждаются Советом Народных Комиссаров [1]).

16. Пересылаемые в обход действующих почтовых правил деньги и предметы, в случае обнаружения таковых в почтовых отправлениях, конфискуются органами Народного Комиссариата Почт и Телеграфов.

17. Должностные лица, виновные в нарушении правил сего декрета, подлежат ответственности в судебном порядке. Независимо от сего, потерпевший имущественный ущерб от незаконной реквизиции или конфискации имеет право требовать возврата ему неправильно отчужденного имущества или возмещения убытков посредством иска, предъявляемого в народном суде к органу государственной власти, представители которого незаконно произвели конфискацию или реквизицию.

---

[1]) В развитие примечания к ст. 15 издано Положение о таможенной охране от 1 сентября 1922 г., в котором изложены подробные правила о порядке конфискации и обратного отвоза товаров или предметов, провозимых через таможенные учреждения, и о контрабанде и взысканиях за нее. Положение это входит также в приложение к ст. 69 и 70 Гр. Код.

ГЛАВА ТРЕТЬЯ.

Юридические отношения (обязательства).

I. Сделки [1]).

Под понятием „сделки“ в юридическом смысле разумеются действия, направленные на установление, изменение или прекращение гражданских правоотношений. Сделки могут быть односторонними, т. е. когда они производят юридические последствия, по воле одного лица (напр., завещательное распоряжение, отказ от наследства, выпуск бумаги на предъявителя), и взаимными, т.-е. когда производят юридические последствия по воле (соглашению) двух или нескольких лиц. В последнем случае они называются договорами.

Сделки могут быть совершаемы на словах или в письменной форме. Письменные сделки делятся на: 1) простые, 2) засвидетельствованные, 3) нотариальные, т.-е. совершенные в нотариальном органе и внесенные в нотариальную актовую книгу. Сделка, облеченная в письменную форму, должна быть подписана лицом, от которого она исходит, или его представителем. Лицо, не могущее, вследствие неграмотности, физических недостатков или болезни, собственноручно подписаться, может поручить подписать за него сделку другому лицу; подпись последнего должна быть засвидетельствована надлежащим порядком, при чем должна быть указана причина,

---

[1]) Гр. Код., ст. 26 — 43.

по которой лицо, совершившее сделку, не могло собственноручно подписать ее.

Закон предписывает для различного рода сделок ту или иную форму письменную или нотариальную [1]). Несоблюдение требуемой законом формы влечет за собою недействительность сделки. В тех случаях, когда закон требует, чтобы сделка была совершена на письме, письменная форма может иметь двоякие последствия: 1) она может быть предписана законом под страхом недействительности сделки, и в этом случае несоблюдение письменной формы лишает сделку всякой юридической силы, и 2) она может быть установлена под страхом недопущения, в случае спора, свидетельских показаний в подтверждение сделки на суде, и в этом случае сама сделка сохраняет свою юридическую силу, но может быть подтверждена на суде только письменными доказательствами (напр., письмами, телеграммами, торговыми книгами и т. д.), но не ссылкой на свидетелей.

Кроме случаев недействительности самой сделки вследствие несоблюдения предписанной формы, может быть признана недействительной сделка по своему содержанию и цели или по условиям, при которых она была совершена, или по лицам, которые ее совершили.

Недействительна сделка, совершенная с целью, противной закону, или в обход закона, а равно направленная к явному ущербу для государства. Также недействительна сделка, совершенная лицом, вполне лишенным дееспособности или временно находящимся в таком состоянии, когда оно не может понимать значения своих действий (несовершеннолетние, душевно-больные, слабоумные, временно находившиеся в беспамятстве при совершении сделки и т. п.).

Необходимым законным условием действительности сделки является свободное изъявление воли участвующих в ней лиц. Такого свободного волеизъявления не имеется, если лицо

---

[1]) При рассмотрении в дальнейшем изложении отдельных договоров будет указано, в каких случаях закон требует ту или иную форму.

совершило сделку под влиянием обмана, угроз, насилия или вследствие злонамеренного соглашения представителя его с контрагентом, или вследствие заблуждения, имеющего существенное значение. В этих случаях сделка может быть оспариваема лицом, вступившим в сделку под влиянием одной из указанных причин; по требованию потерпевшей стороны суд может признать сделку недействительной полностью или в части. Разумеется, вопрос о наличии в каждом отдельном случае оснований для признания сделки недействительной по указанным причинам, — есть вопрос факта, разрешаемый судом на основании фактических обстоятельств дела.

Одним из основных начал советской законодательной политики является принцип защиты экономически-слабых. Это начало проводится во многих постановлениях Гражд. Кодекса. На нем всецело основан Кодекс Законов о труде, в частности, постановления, нормирующие трудовой договор. В отношении общегражданских сделок оно выражено в ст. 33 Гр. Код., согласно которой, когда лицо под влиянием крайней нужды вступило в крайне невыгодную сделку (кабальная сделка), суд не только по требованию потерпевшей стороны, но и по требованию подлежащих государственных органов и общественных организаций, может либо признать сделку недействительной, либо прекратить ее действие на будущее время. Под государственными органами закон разумеет главным образом прокуратуру, которой вообще принадлежит право надзора за законностью действий частных и должностных лиц. К числу подлежащих общественных организаций могут относиться профессиональные союзы, которым принадлежит право представительства своих членов в судебных инстанциях.

Наконец, еще в одном случае закон признает сделку недействительной, именно, сделку, совершенную по соглашению сторон лишь для виду и без намерения породить юридические последствия. Такие фиктивные сделки, именуемые в гражданском праве „*притворными*“ или „*симулятивными*“, обыкновенно совершаются с целью сокрытия имущества от кредиторов, или уклонения от каких-либо государственных повин-

*

ностей, напр., безденежный, путем фиктивной сделки купли-продажи, перевод имущества на чужое имя.

Притворная сделка может быть заключена с целью прикрыть другую сделку, которая сторонами действительно имелась в виду, напр., под видом продажи было в действительности совершено дарение, которое на сумму свыше 10,000 руб. зол. запрещено законом, или для того, чтобы избежать платежа специальной пошлины, установленной для сделки дарения на сумму не свыше 10,000 р. В этих случаях притворная сделка не считается недействительной, а применяются положения, относящиеся к той сделке, которая действительно имелась сторонами в виду и которую прикрыла притворная сделка. Следовательно, в указанном примере будет считаться действительной не сделка купли-продажи, а сделка дарения с применением предписываемых законом для этой сделки требований.

Сделка, признанная недействительной, считается таковой не с момента состоявшегося судебного решения, а с момента ее совершения, и, следовательно, уже с того времени не может служить источником каких-либо прав и обязанностей, из нее вытекающих. Возможна частичная недействительность сделки, когда недействительные части сделки не затрагивают прочих ее частей, поскольку можно предположить, что сделка была бы совершена и без заключения недействительной ее части [1]).

Сделка может быть совершена условно, под *отлагательным* или *отменительным* условием, т.-е. с условием, что права и обязанности, устанавливаемые сделкой, должны наступить с наступлением какого-либо определенного обстоятельства, или они должны прекратиться со времени наступления какого-либо определенного обстоятельства. Это обстоятельство, от наступления или ненаступления которого зависят юридические последствия сделки, составляет существенное условие сделки,

---

[1]) О юридических последствиях недействительности сделки — см. ниже.

которое определяет его судьбу. Поэтому закон предъявляет сторонам строгое требование добросовестного соблюдения отлагательного или отменительного условия. Если наступлению условия недобросовестно воспрепятствовала сторона, которой ненаступление условия выгодно, то условие считается наступившим. Если наступлению условия недобросовестно содействовала сторона, которой наступление условия выгодно, то условие считается не наступившим. Условно обязанный не должен своими действиями вызывать положение вещей, которое ухудшало или уничтожало бы зависящее от условия право. В противном случае, по наступлении условия, он обязан возместить причиненные убытки.

Сделки могут совершаться не только непосредственно между сторонами, но и через избранных сторонами представителей, на основании надлежаще выданной доверенности, за исключением тех случаев, когда законом это воспрещено (напр., при совершении завещания). Кроме такого добровольного представительства, существует представительство, законом установленное, в лице родителей, как естественных опекунов, или назначаемых опекунов, совершающих сделки от имени недееспособных (несовершеннолетних, душевно-больных, слабоумных, лиц, взятых под опеку, как расточители).

Сделки, совершенные представителем, от имени представляемого, в пределах полномочия, имеют обязательную силу для представляемого и порождают непосредственно для него права и обязанности. В случае совершения сделки кем-либо от имени другого с превышением пределов полномочия или без всякого полномочия, права и обязанности, вытекающие из такой сделки, обязательны для представляемого лишь в случае последующего одобрения им действий, совершенных от его имени [1]).

Представитель не может совершить сделки от имени представляемого ни в отношении себя (представителя) лично, ни

---

[1]) Подробнее о поверенных и доверителях – см. ниже в отделе „Поручение. Доверенность“.

в отношении третьего лица, представителем коего он одновременно является. Такая сделка противоречила бы признаку двусторонности, характеризующему юридическую сущность правоотношения, и потому не может иметь юридической силы.

II. Обязательства вообще [1]).

Обязательства возникают не только из договоров, но и из других указанных в законе оснований, в частности, вследствие причинения другому лицу вреда. В силу обязательства одно лицо (кредитор) имеет право требовать от другого (должника) определенного действия, в частности—передачи вещей или уплаты денег, либо воздержания от действия.

Если предмет обязательства определен только родовыми признаками (т.-е. числом, весом, мерой, а не индивидуально видовыми признаками) и право выбора не предоставлено законом или договором одной из сторон или третьему лицу, должник обязан доставить предмет среднего качества. Если предмет обязательства определен альтернативно, право выбора, при отсутствии в законе или договоре иных указаний, принадлежит должнику. Кредитор в праве не принимать исполнения по частям, если иное не предусмотрено законом или договором.

Если на долг, согласно закону или договору, должны начисляться проценты, размеры коих не указаны, таковые (узаконенные проценты) начисляются в размере 6% годовых с суммы долга. Разумеется, если в договоре обусловлен другой размер процентов, то он обязателен для сторон; предельной нормы для начисления процентов в нашем законе не установлено.

Исполнение должно последовать в срок, определенный законом или договором. Если срок исполнения не указан, либо определен моментом востребования, то кредитор в праве требовать, а должник обязан произвести исполнение немедленно.

---

[1]) Гр. Код., ст. 106 — 129.

В этом случае должнику, по предъявлении требования кредитором, предоставляется 7-дневный льготный срок, поскольку иное не установлено законом. Должник в праве исполнить обязательство и до срока, если это не противоречит смыслу договора, т.-е. не связано с нарушением интересов кредитора. Однако право на вычет процентов за остающееся до срока время (учет) принадлежит ему лишь в случаях, предусмотренных законом или договором.

Если место исполнения не определено законом или договором и не явствует из существа обязательства, исполнение должно быть произведено:

а) по обязательствам, предметом коих является передача прав на строения или земельные участки—в месте нахождения строения или участка;

б) по сделкам, входящим в круг деятельности предприятия должника, в месте нахождения предприятия;

в) по денежным обязательствам—в месте жительства кредитора в момент возникновения обязательства; но если кредитор к моменту исполнения обязательства переменил место жительства и своевременно известил о том должника, последний обязан произвести исполнение по новому местожительству кредитора, с отнесением на счет кредитора всех расходов, связанных с переменой места исполнения;

г) по прочим обязательствам—в месте жительства должника в момент возникновения обязательства.

Если место исполнения обязательства оговорено в договоре, то, разумеется, оно должно быть произведено в этом условленном месте.

В случае отсутствия кредитора, уклонения его от принятия исполнения или иной просрочки с его стороны, а также его недееспособности, при отсутствии его представителя, уполномоченного и согласного принять исполнение, должник может внести причитающееся с него в депозит суда, о чем суд извещает кредитора повесткой или публикацией. Правило это установлено в интересах должника и предоставляет ему право, а не возлагает на него обязанность. Однако он может

воспользоваться этим правом лишь при наличии тех оснований, перечисленных в законе, по которым для него оказывается невозможным непосредственное исполнение. Внесение должником причитающегося с него по обязательству в депозит суда без указанных оснований не освобождает его от обязательства, и кредитор может требовать исполнения обязательства, не взирая на депозит, со всеми последствиями для должника от неисполнения. Порядок внесения в депозит суда определяется в ст. 204 — 209 Гражд. Процессуального Кодекса [1]).

Договором может быть предусмотрена солидарная ответственность должников, или она устанавливается в известных случаях законом. По солидарному обязательству кредитор в праве требовать исполнения, как от всех должников совместно, так и от каждого из них в отдельности, при том как полностью, так и в части долга. При безуспешности взыскания с одного

---

[1]) В депозит суда могут быть внесены деньги, ценные бумаги и драгоценности, при чем они не вносятся непосредственно в народный суд, а в финансовый отдел с получением квитанции, которая представляется в народный суд. Квитанция финансового отдела вносится в народный суд по месту исполнения при устном или письменном заявлении, в котором должно быть обозначено: а) наименование и адрес вносящего, б) наименование и последний известный адрес лица, для которого они вносятся, в) основание и расчет, по коему делается взнос, г) причины невозможности непосредственного исполнения обязательства. При этом прилагаются сборы, необходимые для вызова кредиторов. Народный судья, не входя в поверку оснований взноса, делает надпись на представленном ему письменном обязательстве о последовавшем взносе с указанием времени такового, а затем объявляет о сделанном взносе лицу, в пользу которого взнос учинен, порядком, установленным для вызова ответчиков.

Вопрос о выдаче взноса по назначению разрешается народным судьей по явке лица, для которого взнос предназначен, и по представлении документа, удостоверяющего право на получение депозита. По удостоверении личности получателя и поверке соответствующих документов, народный судья выносит постановление о выдаче депозита. При выдаче депозита финансовый отдел делает о том надпись на представленном документе.

Возражения против правильности внесения или отказ от принятия могут быть обсуждаемы лишь в общеисковом порядке.

должника, кредитор может взыскивать все недополученное с остальных должников. Должник, исполнивший солидарное обязательство, имеет, поскольку иное не установлено законом или договором, право обратного требования к остальным должникам в равной доле. Неуплаченное одним из должников падает в равной доле на всех остальных.

Если в одном и том же обязательстве участвуют несколько кредиторов или несколько должников, то при неделимости предмета обязательства должники признаются солидарными должниками, а кредиторы солидарными кредиторами, из коих каждый в праве предъявлять требование в полном объеме. При делимости предмета обязательства каждый должник обязан произвести, а каждый кредитор в праве требовать исполнения в равной доле, поскольку иное не установлено законом или договором.

Солидарное обязательство, связывая лиц одной стороны совокупной ответственностью, противополагается долевому обязательству, по которому каждый должник отвечает лишь в падающей на него доле, а каждый кредитор в праве требовать лишь причитающуюся ему долю. Солидарная ответственность, как исключительная ответственность, никогда не предполагается, а должна быть специально предусмотрена в договоре или прямо установлена в законе.

В случае неисполнения должником обязательства он обязан возместить кредитору причиненные неисполнением убытки. Под *убытком* закон разумеет не только положительный ущерб в имуществе (т.-е. непосредственно произведенная потеря или уменьшение ценности имущества), но и упущенную выгоду, возможную при обычных условиях оборота (т.-е. ту выгоду, которую кредитор мог бы получить, если бы обязательство было исполнено, и которую он потерял, благодаря тому, что обязательство не было исполнено совсем или не было исполнено своевременно). Разумеется, „упущенная выгода, возможная при обычных условиях оборота“ (как выражается закон) — понятие весьма относительное и предположительное, которое, в противоположность понятию „положительный ущерб

в имуществе", трудно поддается определению. Поэтому от усмотрения суда зависит в каждом конкретном случае выяснить, в какой мере неисполнение обязательства обусловило собою упущенную выгоду и в каком размере она могла быть определена в зависимости от данных нормальных условий, в которых кредитор по роду своей деятельности производит оборот. Очевидно, что для торгового человека эти условия иные, чем у человека, не занимающегося торговыми или промышленными делами.

Должник, поскольку иное не установлено законом или договором, освобождается от ответственности за неисполнение, если докажет, что невозможность исполнения обусловлена обстоятельством, которого он не мог предотвратить, либо создалась вследствие умысла или неосторожности кредитора. Бремя доказательств лежит на должнике; для кредитора достаточно установить, что он потерпел убытки и что они произошли вследствие неисполнения должником своего обязательства, а должник, для освобождения себя от ответственности, должен доказать: а) что убытки вовсе не произошли или они произошли бы и в том случае, если бы обязательство было им исполнено, или б) что при всех мерах предусмотрительности и заботливости с его стороны, он не мог предотвратить того обстоятельства, которое препятствовало исполнению обязательств (напр., какое-либо случайное стечение обстоятельства или непреодолимая сила, в виде стихийного явления природы, войны и т. п.), или в) что сам кредитор своим умышленным или неосторожным образом действий виноват в том, что обязательство не могло быть исполнено.

Однако, не всегда и не во всем объеме должник освобождается от ответственности при невозможности исполнения. Он не освобождается в двух случаях: 1) если предмет обязательства определен родовыми признаками и доставление имущества того же рода не стало объективно невозможным; в этом случае, по мысли закона, не совсем ясно выраженной, должник обязан заменить недоставленный предмет (вследствие оказавшейся для него невозможности исполнения такой доставки)

другим предметом того же рода, доставление которого вообще по данным условиям для всех и каждого представляется возможным, и 2) если лица, на коих в силу закона или поручения должника возложено выполнение обязательства, умышленно или по неосторожности вызвали или не предотвратили обстоятельства, сделавшего исполнение невозможным, т.-е., другими словами, должник не может защищаться ссылкой на то, что неисполнение обязательства произошло не по его вине, а по вине (умыслу или неосторожности) его представителей или уполномоченных: он отвечает пред кредитором, а с своей стороны может иметь обратное требование к своим представителям или уполномоченным, виновным в том, что исполнение стало невозможным.

В случае неисполнения должником обязательства, предметом коего является предоставление в пользование индивидуально-определенной вещи, кредитор в праве требовать по суду отобрания вещи у должника и передачи ему. Право это отпадает, если вещь передана третьему лицу, имеющему на то однородное право. Поскольку вещь еще не передана, из двух кредиторов имеет преимущество тот, в пользу которого обязательство возникло ранее. Следовательно, из двух претендентов на одну и ту же вещь с однородным правом на нее, преимущество предоставляется тому, кому она фактически уже передана должником, а если она никому еще не передана, а находится еще в руках должника — тому, чья претензия возникла ранее.

Просрочка исполнения со стороны должника обязывает его возместить кредитору причиненные просрочкой убытки и возлагает на него ответственность за случайно наступившую после просрочки невозможность исполнения, т.-е. хотя бы эта невозможность сама по себе, как не предотвратимая, освободила бы его по закону от ответственности. Если вследствие просрочки исполнение утратило интерес для кредитора, он может отказаться принять таковое и потребовать возмещения убытков, как в случае неисполнения обязательства. Должник, просрочивший платеж денежной суммы, обязан,

во всяком случае, за время просрочки уплатить узаконенные проценты, если договором не установлен более высокий размер процентов. Должник признается просрочившим, если он не исполнил обязательства в установленный срок.

Просрочка со стороны кредитора в принятии причитающегося по договору дает право должнику на возмещение причиненных просрочкой убытков и не освобождает его от ответственности за последующую невозможность исполнения, кроме случаев умысла или грубой неосторожности. По денежному процентному долгу должник не обязан платить процентов за время просрочки кредитора. Кредитор признается просрочившим, если он без законного основания отказывается принять исполнение или не совершает лежащих на его обязанности действий, до совершения которых должник не может исполнить своего обязательства. В этом случае просрочка должника не наступает.

Взыскание присужденного кредитору с должника вознаграждения за неисполнение или просрочку может быть определено судом, в зависимости от имущественного положения должника в льготном для него порядке—путем отсрочки платежа на более поздний срок или рассрочки платежа на несколько частей.

Кредитор может уступить требование другому лицу, поскольку такая уступка не противоречит закону или договору или поскольку требование не связано с личностью кредитора. Должник должен быть уведомлен об уступке требования и до уведомления в праве чинить исполнение прежнему кредитору. К приобретателю требования переходят права, обеспечивающие исполнение.

Перевод должником своего долга на другое лицо допускается лишь с согласия кредитора. Поручительство и залог, установленные третьим лицом в обеспечение обязательства, прекращаются с переводом долга, если поручитель или залогодатель не изъявили согласия отвечать и за нового должника.

Уступка требования и перевод долга должны быть совершенны, поскольку в законе нет специальных указаний, в форме,

установленной для договоров вообще. Уступка требования или перевод долга, вытекающие из договора, совершенного в письменной форме, во всяком случае, должны быть облечены в такую же форму.

Обязательство прекращается полностью или в части: а) исполнением его, б) зачетом встречного однородного требования, срок коему наступил, в) совпадением должника и кредитора в одном лице (напр., переход по наследству требования, должником по которому является сам наследник), при чем с прекращением совпадения обязательство вновь возникает, г) соглашением сторон, в частности заключением нового договора, долженствующего заменить прежний, д) невозможностью исполнения, за которую должник не несет ответственности (т.-е. в случаях, когда невозможность обусловлена обстоятельством, которого должник не мог предотвратить, или создалась по вине самого кредитора).

III. Обязательства, возникающие из договоров [1]).

Наиболее обычным основанием или источником возникновения обязательств является договор.

Договор признается заключенным, когда стороны выразили друг другу — в подлежащих случаях в требуемой законом форме — согласие по всем существенным его пунктам. Существенными во всяком случае признаются предмет договора, цена, срок, а также все те пункты, относительно коих, по предварительному заявлению одной из сторон, должно быть достигнуто соглашение. Когда законом установлено обязательное совершение или засвидетельствование договора в нотариальном органе, договор, поскольку в законе не установлено иное, считается заключенным со времени его совершения или засвидетельствования в нотариальном порядке. Когда по предварительному соглашению сторон договор должен быть облечен в определенную форму, хотя бы и не требуемую

---

[1]) Гражд. Кодекс, 130—151.

законом, он признается заключенным лишь по облечении его в указанную форму.

Гражд. Кодекс в ст. 131 и 132 устанавливает различие юридических последствий в зависимости от того, совершаются ли сделки между присутствующими или отсутствующими: предложение заключить договор, сделанное присутствующему без указания срока для ответа, связывает лицо, сделавшее предложение, лишь в том случае, когда контрагент немедленно заявил о принятии предложения (ст. 131); если предложение заключить договор сделано отсутствующему без указания срока для ответа, оно связывает предложившего в течение срока, нормально необходимого для получения ответа (ст. 132).

К какой категории юридических сделок принадлежат договоры, совершаемые при посредстве телефона — к договорам между присутствующими или к договорам между отсутствующими? Наш Гражд. Кодекс разрешает этот вопрос в примечании к ст. 131, которое гласит: „Предложение, сделанное по телефону, признается предложением присутствующему". Следовательно, при телефонном обращении с предложением имеют место юридические последствия, указанные в ст. 131.

Отличительный признак договоров между присутствующими и отсутствующими заключается, конечно, не в том, что в первом случае стороны стоят лицом к лицу, т.-е. могут видеть друг друга, а во втором случае они находятся на расстоянии друг от друга, а в том, что при непосредственном общении между присутствующими имеется возможность немедленного обмена мыслей, вследствие чего стороны, вступая в переговоры, могут тут же дать им окончательное юридическое выражение в смысле волеизъявления, между тем, как при сношениях между отсутствующими, т.-е. путем корреспонденции, почтовой или телеграфной, обмен двух волеизъявлений должен прерваться известным промежутком времени, необходимо связанным с расстоянием, которое разделяет стороны. Таким образом, договоры, заключаемые при посредстве телефона, хотя они фактически и в сущности являются сделками между отсутствующими, в юридическом смысле они соответствуют указанному признаку сде-

лок между присутствующими, так как телефон дает возможность для немедленного и последовательного обмена заявлениями по предмету заключаемой сделки. В этом смысле к сделкам между присутствующими должны быть отнесены также переговоры по прямому телеграфному проводу, так как и в этом случае, как бы далеко стороны ни находились друг от друга, они поставлены в возможность обмениваться волеизъявлениями непосредственно одна после другой.

Телефонный способ сношений, приравниваемый законом к сношениям между присутствующими, имеет некоторые особенности, которые ставят стороны, с точки зрения юридических последствий, в особые условия, требующие специальной трактовки сделок, заключаемых этим способом.

Тут можно установить следующие положения:

1. Из внутреннего смысла правила прим. к ст. 131, признающего предложение, сделанное по телефону, предложением присутствующему, вытекает, что для применения этого правила необходимо, чтобы переговоры велись лично контрагентами или их законными представителями, а не через посредников. В торговом мире, в торговых учреждениях очень часто переговоры по телефону ведутся не лично или через доверенных, а через служащих, специальная обязанность которых заключается в даче или принятии телефонных сообщений. Часто, в особенности в правительственных учреждениях, практикуется дача и принятие телефонограмм, производимые через кого-либо из низших служащих учреждения. Разумеется, во всех этих случаях нет сделки между присутствующими. Равным образом, нет договора между присутствующими в смысле ст. 131 в том случае, когда, кроме телефона, сторонами были употреблены еще иные средства для обмена заявлений по предмету данной сделки., напр., дополнительные или телеграфные сношения.

2. Если телефонные переговоры ведутся законно уполномоченными доверенными контрагентов, то юридические последствия те же, как в случае, когда стороны переговариваются лично. Это вытекает из принципа представительства. При

этом предполагается, что доверенное лицо остается в пределах предоставленных ему полномочий, размеры коих должны быть известны другой стороне. В случае отсутствия таких полномочий или превышения полномочий наступают последствия на общих основаниях. Здесь следует иметь в виду, что телефон, так же как телеграф, не является способом, пригодным к тому, чтобы адресат мог, как при письменных или личных сношениях, удостовериться из подписи или представленной доверенности в полномочии обращающегося. Поэтому при пользовании телефонным способом сношений требуется особая осмотрительность и осторожность со стороны переговаривающихся. Тот, кто желает довести до сведения другого свое предложение или заявление, должен предварительно убедиться, насколько лицо, отвечающее от имени адресата, имеет достаточное полномочие. Равным образом, то же самое должно делать вызываемое лицо относительно того, кто делает ему заявление от имени лица, которое его вызывает. Если заинтересованное лицо не постаралось это сделать, оно несет все последствия от непринятия мер к ограждению своих интересов.

3. Лицо, от имени которого было сделано или получено заявление, в праве оспаривать неправильно переданное сообщение, точно также, как если бы он сам впал в ошибку в момент переговоров по телефону, и на общих основаниях требовать расторжения договоров, заключенных под влиянием заблуждения.

4. Вопрос о том, на кого из сторон падает ответственность за заблуждение, происшедшее при телефонных переговорах, вследствие ли неисправности аппарата или вследствие неправильной передачи, или невнимательного выслушания, или непонимания сообщений, — разрешается в зависимости от фактических обстоятельств дела на общем основании.

5. Само собой разумеется, что хозяин телефона, включенного в телефонную сеть, не отвечает за переговоры посторонних лиц, которые пользуются его аппаратом.

В предложении заключить договор (офферт) может быть назначен определенный срок для ответа о принятии предло-

жения (для акцепта). В этом случае лицо, сделавшее предложение (оферты), связано им лишь до истечения этого срока. Если из полученного с запозданием ответного заявления о принятии предложения видно, что оно было отправлено своевременно, оно признается запоздавшим лишь в том случае, если получатель ответа немедленно известит о том другую сторону. В противном случае, следовательно, сделавший предложение остается связанным, как при своевременном получении ответа, т.-е. до истечения срока. С другой стороны, сделавший предложение, но отказавшийся от него раньше, чем оно успело дойти до адресата, не связан своим предложением, напр., если он по телефону или телеграфу отменил предложение, посланное раньше по почте и еще не дошедшее до адресата.

Договор с лицом отсутствующим считается заключенным с момента получения ответа лицом, сделавшим предложение, поскольку иное не вытекает из смысла предложения. Таким образом моментом заключения договора является не момент последовавшего принятия предложения, а момент получения ответа о принятии предложения. Поэтому, если ответ о принятии предложения, посланный по почте, отменен по телеграфу или телефону до получения сделавшим предложение ответа по почте, заключение договора должно считаться несостоявшимся.

Заявление о принятии предложения на иных, чем было предложено, условиях признается отказом от предложения и в то же время новым предложением.

Договор на сумму свыше 500 руб. золотом должен быть совершен в письменной форме, за исключением случаев, особо предусмотренных законом. Несоблюдение этого правила не влечет за собою недействительности сделки, но лишает стороны, в случае спора, ссылаться в подтверждение договора на свидетельские показания, но не лишает их права приводить письменные доказательства. Договоры на сумму до 500 руб. золотом, кроме случаев особо предусмотренных законом, могут быть совершаемы в устной форме и могут быть подтверждаемы свидетельскими показаниями.

Договоры, заключаемые государственными учреждениями и предприятиями как между собою, так и с частными лицами, подлежат обязательному засвидетельствованию в нотариальном порядке за исключением: 1) договоров с частными лицами на сумму не свыше 1000 рублей золотом, 2) договоров государственных учреждений и предприятий между собою на сумму не свыше 3000 рублей золотом, 3) сделок по вкладной, ссудной и комиссионной операциям кредитных установлений, 4) сделок по купле-продаже за наличный расчет и 5) договоров страхования. Договоры, указанные в п. п. 1 — 5, в отношении формы подлежат действию общих и специальных постановлений, к этим договорам относящихся. Регистрация сделок по купле-продаже на биржах приравнивается к нотариальному засвидетельствованию.

В каждом договоре всегда имеются две стороны, из которых одна имеет право, а другая обязанность или обе стороны взаимно принимают на себя обязательства и, следовательно, имеют обоюдно, одна в отношении другой, права. В случае такой обоюдности обязательств в договоре, который признается договором *двусторонним*, закон предоставляет каждой стороне отказать противной стороне в удовлетворении до получения встречного удовлетворения, если из закона, договора или существа правоотношения не следует обязанность одной стороны исполнить свое обязательство раньше другой (ст. 139). Таким образом, по общему правилу, предполагается неразрывная связь обязательств в двустороннем договоре, в силу которой исполнение одной стороны обусловливается исполнением другой. Но в договоре может быть установлено самостоятельное и безусловное исполнение каждой стороны.

Договор может быть заключен не в пользу лица, заключившего договор, а в пользу третьего лица, в заключении договора не участвовавшего. По такому договору исполнение обязательства могут требовать, если иное не установлено договором, как сторона, возложившая обязательство на должника, так и третье лицо, в пользу коего договор заключен. Но с момента, когда лицо, в пользу которого договор заключен, выразило

должнику намерение воспользоваться выговоренным в его пользу правом, договорившиеся стороны лишаются права без его согласия изменить или отменить договор; с этого момента третье лицо считается вступившим в договор, как сторона, делается юридическим участником договора, становясь на месте кредитора, заключившего договор, и связывая должника от своего имени. Если лицо, в пользу которого договор заключен, отказалось от права, предоставленного ему по договору, сторона, выговорившая это право, может сама им воспользоваться, поскольку это не противоречит смыслу договора.

Для обеспечения исполнения обязательства в договор может быть включено условие или дополнительно заключено отдельное условие о *неустойке*. Неустойкой признается денежная сумма или иная имущественная ценность, которую один контрагент обязуется, в случае неисполнения или ненадлежащего исполнения им договора, доставить другому контрагенту. По условию о неустойке кредитор в праве требовать, по своему усмотрению, или возмещения убытков, причиненных неисполнением, или уплаты неустойки. Одновременное взыскание убытков и неустойки допускается лишь в случаях, особо указанных в законе или в договоре. В этих случаях неустойка приобретает характер штрафной и взыскивается с неисправного должника независимо от его ответственности по возмещению убытков. Если же ни в законе, ни в договоре не предусматривается неустойка в этом смысле штрафа, то она имеет значение лишь как способ возмещения убытков, фиксируя это возмещение в определенной сумме и устраняя для истца необходимость доказывать размеры убытков. Поэтому одновременное, т.-е. совместное, взыскание и неустойки и убытков не допускается. Если неустойка установлена на случай просрочки или ненадлежащего исполнения, кредитор в праве требовать, кроме неустойки или убытков, также исполнения договора. Соглашение о неустойке должно быть совершено в письменной форме, независимо от ее суммы и от формы, в какую облечен основной договор.

Если подлежащая уплате неустойка чрезмерно велика по сравнению с действительными убытками кредитора, суд в праве,

по просьбе должника, уменьшить неустойку. При этом суд должен принять во внимание: 1) степень выполнения обязательства должником, 2) имущественное положение той и другой стороны, 3) не только имущественный, но и всякий иной заслуживающий внимания интерес кредитора.

Другим способом обеспечения исполнения договора является *задаток*, который в этом смысле надо отличать от *аванса*, являющегося просто частичным платежом и не имеющего характера обеспечения. Задатком признается денежная сумма или иная имущественная ценность, выданная в счет причитающихся по договору платежей одним контрагентом другому для удостоверения договора и обеспечения его исполнения. Если за неисполнение договора ответственно лицо, давшее задаток, оно теряет таковой. Если за исполнение ответственно лицо, получившее задаток, оно обязано возвратить таковой в двойном размере; сверх того сторона, ответственная за неисполнение договора, обязана возместить убытки противной стороне с зачетом задатка, если противное не установлено договором. Задаток может быть условлен в договоре, как отступное, т.-е. стороны могут согласиться между собой, что все последствия неисполнения договора ограничиваются потерей задатка (удержанием его или взысканием в двойном размере) без права взыскивать убытки. Задаток с таким значением отступного не предполагается, а должен быть прямо оговорен в договоре.

Юридические последствия невозможности исполнения двустороннего договора, т.-е. договора, в котором устанавливаются взаимные права и обязанности сторон, определяются в зависимости от того, кто является ответственным за обстоятельства, вызвавшие невозможность исполнения. Если исполнение стало невозможным для одной из сторон, вследствие обстоятельства, за которое ни одна, ни другая сторона не отвечает, она, при отсутствии в законе или в договоре иных постановлений, не в праве требовать от другой стороны удовлетворения по договору; каждая из сторон в праве требовать от контрагента возврата всего, что она исполнила, не получив соответствую-

щего встречного удовлетворения. Если исполнение стало невозможным для одной стороны в силу обстоятельства, за которое она отвечает, другая сторона, при отсутствии в законе или в договоре иных постановлений, имеет право отступиться от договора и взыскать причиненные неисполнением убытки. Если исполнение стало невозможным для одной стороны вследствие обстоятельства, за которое отвечает другая сторона, первая сохраняет право на встречное удовлетворение с зачетом выгод, сберегаемых или приобретаемых ею вследствие освобождения от обязательства (напр., кто-либо принял на себя заказ работы из материала заказчика, но заказчик материала не доставил; принявший заказ в праве требовать условленную плату за работу, но с вычетом из нее той суммы, которую он истратил бы на расходы по производству этой работы, если бы она была им произведена, и которую он сберег, не производя этой работы).

Юридические последствия в тех случаях, когда самая сделка признана недействительной, определяются в зависимости от того, по каким основаниям сделка (договор) признана недействительной. В случае недействительности договора, как противозаконного или направленного к явному ущербу для государства, ни одна из сторон не в праве требовать от другой возврата исполненного по договору, а получившееся какою-либо стороною обогащение, как неосновательное, взыскивается в доход казны.

В случае недействительности договора, как совершенного недееспособным лицом, каждая из сторон обязана возвратить все полученное по договору. Дееспособный контрагент обязан возместить недееспособному понесенный последним вследствие договора положительный ущерб в имуществе.

В случае признания договора недействительным, как совершенного под влиянием обмана, насилия, угроз или вследствие злонамеренного соглашения представителя одной стороны с противной стороной, или как направленного к использованию крайней нужды, сторона потерпевшая в праве потребовать от контрагента возврата всего исполненного по договору; другая сторона такого права не имеет. Если договор, напра-

вленный к использованию крайней нужды, не признан недействительным, а только расторгнут на будущее время, потерпевшая сторона в праве требовать от контрагента возврата лишь того из исполненного ею, на что она к моменту расторжения договора не получила встречного удовлетворения. Неосновательное обогащение потерпевшей стороны взыскивается в доход казны.

Если договор признан недействительным в виду нарушения требуемой законом формы или в виду заблуждения одной стороны, каждая из сторон обязана возвратить другой все полученное по договору. Сторона, ответственная за обстоятельство, вызвавшее заблуждение, обязана возместить контрагенту понесенный им вследствие договора положительный ущерб в имуществе. Сторона, небрежностью которой вызвано заблуждение, обязана возместить другой убытки (т.-е. не только положительный ущерб в имуществе, но и упущенную выгоду), как не исполнившая договора. Ответственность за заблуждение предполагается лежащей на заблудившемся; поэтому грубая неосторожность, вызвавшая заблуждение, должна быть доказана противной стороной, которая ссылается на нее, как на причину заблуждения.

IV. Обязательства, возникающие вследствие причинения другому вреда [1]).

Причинивший вред личности или имуществу другого обязан возместить причиненный вред. Он освобождается от этой обязанности, если докажет, что он не мог предотвратить вреда, либо что был управомочен на причинение вреда, либо что вред возник вследствие умысла или грубой неосторожности самого потерпевшего (ст. 403).

Закон употребляет термин „вред“, понимая под этим общим понятием как личный вред, т.-е. повреждение физической стороны, так и имущественный ущерб, т.-е. умень-

[1]) Гражд. Кодекс, ст. 403—415.

шение или уничтожение материальной ценности предметов, принадлежащих потерпевшему. Объединение обоих видов вреда (обычно в разговорном языке и законодательствах обозначаемых двумя терминами — вред и ущерб) одним общим термином „вред", объясняется тем, что и личный вред по своим последствиям для потерпевшего сводится в смысле гражданской ответственности к имущественному ущербу — к уменьшению или уничтожению трудоспособности потерпевшего, служащей источником и условием материального существования его и его семьи.

Моральный же ущерб (неимущественный ущерб), возмещение которого принято некоторыми из новейших законодательств, наш закон не признает. Этого рода вред не может быть возмещен юридическими средствами, ибо он не поддается оценке и не может быть измеряем денежным эквивалентом.

Между лицом, причинившим вред, и лицом, потерпевшим вред, устанавливается отношение, из которого вытекает для первого обязанность возместить вред и для второго — право на возмещение. Действие лица, причинившее другому вред, есть *недозволенное действие* в силу того, что оно причинило вред, ибо, по общему правилу, каждый обязан воздерживаться от нарушения чужих прав и причинения другому лицу вреда. Под понятие недозволенных деяний подходят не только преступления и проступки, т.-е. деяния, положительно воспрещенные законом или распоряжениями власти, но и деяния, прямо законом не предусматриваемые и безразличные с точки зрения карательной политики государства. Недозволенность или неправомерность деяния имеется тогда, когда оно нарушает права других лиц, так как такое нарушение несовместимо с требованиями общежития. Поэтому всякое в этом смысле неправомерное (недозволенное) деяние служит достаточным основанием для возникновения обязательства возмещения вреда, хотя бы это деяние, само по себе, не противоречило никаким требованиям закона.

Но не всякое действие, причинившее другому вред, обязывает к возмещению вреда. Ст. 403 устанавливает три

основания, освобождающие лицо, причинившее вред, от обязанности возместить вред: а) невозможность для него предотвратить вред, б) управомоченность его на причинение вреда, и в) вина самого потерпевшего в возникновении происшедшего для него вреда.

Для возникновения обязательства возмещения вреда необходимо, чтобы недозволенное деяние, причинившее вред, было совершено с умыслом (намеренно) или по неосторожности, по легкомыслию, т.-е., чтобы оно могло быть вменено, поставлено в вину причинившему вред.

При отсутствии умысла или неосторожности (вины) со стороны причинившего вред, т.-е., когда вред произошел хотя от его действия, но благодаря причинам, вне его воли стоящим, вследствие непредвиденной случайности или непредотвратимой силы, ответственность его отпадает.

В области гражданского права — как договорных, так и внедоговорных отношений — вина проявляется преимущественно в форме неосторожности и определяется, как нерадение, небрежность, непредусмотрительность в исполнении добровольно принятых на себя или законом возложенных обязанностей к другим лицам и их имуществу. В этом гражданском смысле определяемое понятие вины представляется понятием относительным. Оно зависит от степени радения, требуемой от ответственного лица: чем больше эта степень, тем более расширяется понятие вины. Степень же требуемого радения не может быть одинакова, а зависит в каждом данном случае от условий, в которых проявляется деятельность человека. Поэтому понятие радения получает значение юридического момента, и еще римское право считало необходимым подробно остановиться на этом понятии. Оно различало два вида его: 1) радение, предполагаемое у каждого среднего добропорядочного домохозяина, радение в отвлеченном смысле и 2) радение, которое должно было бы соблюдать данное лицо в своих личных делах, радение индивидуальное, конкретное. Эта градация радения и обусловливаемые ею степени вины (неосторожности) отчасти сохранились в совре-

менных законодательствах. В литературе указывается, что отвлеченное выражение „рачительность добропорядочного домохозяина“ есть теоретически бессодержательное выражение и на место этого понятия выставляется понятие рачительности более конкретизированное, индивидуализируемое признаками, взятыми из практической жизни. Поэтому судья должен принимать в соображение „требуемую заботливость“, свойственную не только человеку добропорядочному хозяину, а человеку данного круга жизни, данной деятельности, призвания, со всеми индивидуальными особенностями его, зависящими от его духовных и физических сил, пола, возраста, образования, имущественного положения и т. д. В этом смысле должно быть применяемо понятие требуемой рачительности и по нашему закону и, соответственно этому, должна быть толкуема „невозможность предотвращения вреда“, как основание для освобождения от ответственности.

Момент вины сам по себе не имеет значения юридического факта, единственно обусловливающего наступление юридических последствий при обязательствах возмещения вреда. Это видно из того, что степень вины при этих обязательствах не принимается во внимание, а размер вознаграждения определяется степенью причиненного вреда: хотя бы вина лица, причинившего вред, была небольшая, но если вред принял большие размеры, ответственность его за вред должна быть соответственно большая, и наоборот. Таким образом, момент вины не является главной причиной ответственности, в качестве самостоятельного масштаба этой ответственности, а служит только средством доказательства причинного соотношения (каузальности) между инкриминируемым действием и фактом вреда.

Для установления ответственности за причиненный чьим-либо действием или упущением вред необходимо, чтобы между действием и вредом была не только внутренняя связь, выражающаяся в вине, т.-е. в сознательном направлении воли к причинению вреда или в неосторожном причинении вреда, но и внешняя причинная связь, т.-е. необходимо, чтобы это

действие или упущение относилось к вреду, как причина к следствию. Но установить причинную связь между действием человека и последовавшим вредом не всегда легко. Действие человека не всегда бывает единственной и непосредственной причиной того факта или результата, к которому приурочиваются известные юридические последствия. В физическом мире и в жизненной обстановке причины и следствия переплетаются между собою, и вред может явиться результатом не одного события, а ряда фактов и явлений, вытекающих одно из другого. Отсюда — право уголовное и гражданское встречается с трудной проблемой причинной связи, которая представляет собой сложную логически-философскую категорию. Понятие причинной связи принадлежит к числу тех понятий, которые не поддаются определению в законодательных постановлениях; поэтому ни в одном из действующих законодательств не имеется прямых указаний, определяющих это понятие с точки зрения той или другой из многочисленных теоретических учений об этой проблеме. Установление наличности причинной связи в каждом данном случае — вопрос факта, при разрешении которого, как показывают многочисленные примеры судебной практики, играет более важную роль житейский опыт судьи и исправность логического аппарата, которым он оперирует, чем какие-либо общие руководящие начала или общие определения закона.

Другим основанием для освобождения от обязанности возмещения вреда служит управомоченность на причинение вреда. Это основание относится прежде всего к должностным лицам, в тех случаях, когда они по закону или по специальному распоряжению власти управомочены причинить вред, напр., агенты правительства, производящие взлом хранилища при производстве обыска, или подвергающие кого-либо лишению свободы или причиняющие смерть по судебному приговору и т. д. Это же основание может относиться и к частным лицам в тех случаях, когда они управомочены совершать действия, необходимые для осуществления законом предоставленных им прав. По общему правилу никто не может под-

лежать ответственности за действия, коими он осуществляет свое право, хотя бы они причинили кому-либо имущественный ущерб. Но пользование своими правами, если от такового происходит для другого вред, может освободить от обязанности возмещения вреда только тогда, когда права эти законом охраняются и пользование ими не выходит из законных пределов их осуществления. Из правила, что никто не отвечает за действия, совершенные в пределах своего права, исключаются случаи злоупотребления правом, когда управомоченный осуществляет свое право исключительно с целью причинения вреда другому, не имея никакого личного или имущественного интереса в совершении действия, составляющего его право (напр., возведение владельцем в пределах своего владения заборов исключительно с целью затруднить соседу проход или доступ света или причинить иные неудобства или вред, сооружение запруд на реке с целью поднятия воды на участке соседа и т. д.).

Ответственность причинившего вред отпадает, если вред возник вследствие умысла или грубой неосторожности самого потерпевшего. Тут возможны различные случаи: действие или поведение потерпевшего (умышленное или неосторожное) может быть такого рода в отношении условий наступления вреда, что оно является единственною и непосредственной причиной вреда и, следовательно, действие причинившего вред вовсе не входит в цепь причинной связи, обусловливающей ответственность по ст. 403. Напр., самоубийца бросился под лошадь ехавшего верхом (умысел потерпевшего, направленный на причинение себе смерти), или слепой или глухой подвергся несчастью вследствие того, что не видел очевидной для всех опасности или же не слышал предупреждений об угрожающей опасности (невозможность для причинившего вред предотвратить вред), или несчастный случай вызван тем, что потерпевший пренебрег соблюдением обязательных для всех мер предосторожности (грубая неосторожность потерпевшего). При известном стечении обстоятельств возникновение вреда может быть обусловлено отчасти деятель-

ностью причинившего вред, отчасти деятельностью самого потерпевшего, т.-е. когда несчастный случай был результатом совокупной вины причинившего и потерпевшего (кто-нибудь попал под лошадь, вследствие того, что ехавший нарушил правила езды и вместе с тем вследствие того, что потерпевший нарушил правила, обязательные для пешеходов). Это — случай так называемой *смешанной вины*, относящейся к категории сложных коллизий в проблеме причинной связи.

Особая усиленная ответственность установлена для лиц и предприятий, деятельность которых связана с повышенной опасностью для окружающих, как-то: железные дороги, трамвай, фабрично-заводские предприятия, торговцы горючими материалами, держатели диких животных, лица, возводящие строения и иные сооружения и т. п. Они отвечают за вред, причиненный источником повышенной опасности, если не докажут, что вред возник вследствие непреодолимой силы, либо умысла или грубой небрежности самого потерпевшего (ст. 404).

Условия деятельности этих предприятий таковы, что не только вызывают многочисленные несчастные случаи, но лишают потерпевших возможности указать какое-либо лицо или событие, бывшее причиной вреда, ибо несчастные случаи происходят большей частью без видимого соучастия какого-либо лица (напр., взрыв котла, сход поезда с рельс и т. д.), и причина их часто остается неизвестной и не может быть объяснена даже техниками и специалистами. Применение в подобных случаях общих условий ответственности было бы, очевидно, несправедливым лишением потерпевшего возможности получить вознаграждение, так как ему очень трудно было бы и часто даже невозможно доказать причинную связь, а с другой стороны — ответчику легко было бы доказать, что он не мог предвидеть и предотвратить вред.

Поэтому представляется справедливым и целесообразным усилить в этих случаях ответственность, исходя из того соображения, что даже случайное событие, причинившее вред: 1) вызвано действием собственника предприятия, так как последнее возникло и действует по его воле, и 2) могло быть

даже отчасти предвидено собственником, в том смысле, что всякое лицо, учреждающее предприятие, сопряженное с особыми опасностями для окружающих, на основании ежедневного опыта, должно знать, что такие предприятия, вообще, могут причинять и часто причиняют вред по непредвиденным причинам.

Ответственность по ст. 404 расширена по сравнению со ст. 403, именно, в двух отношениях: 1) ответственность возникает не только за вред, причиненный какими-либо конкретными действиями лиц, обслуживающих своею деятельностью предприятия с повышенной опасностью, но и за вред, причиненный *источником* повышенной опасности, т.-е. самими свойствами этих предприятий, технически обусловливающими опасность для окружающих (напр., пожар от и. кр. выбрасываемых паровозом, или вред для здоровья в некоторых отраслях производства), 2) освобождение от ответственности имеет место не во всех случаях, когда вред не может быть предотвращен, а лишь когда он явился последствием воздействия непреодолимой силы, т.-е. действия стихийных явлений.

Понятие „непреодолимой силы" представляется более или менее относительным и не может быть определено в законе. Кроме действия стихийных сил природы, могут сюда относиться также какие-либо совершенно неожиданные и необычайные действия людей, напр., нападение шайки разбойников на поезд, так как железная дорога не обязана отправлять поезда с конвоем. С другой стороны, и не всякое стихийное действие сил природы устраняет ответственность, так как собственники опасных предприятий обязаны принимать меры предосторожности и против возможных последствий от действия природы, напр., предупреждать размыв полотна железной дороги, вследствие возможных наводнений или проливных дождей, или против заграждения пути обвалами или посторонними лицами и т. д. Основной признак понятия непреодолимой силы, служащего основанием к освобождению от ответственности по ст. 404 и отличающегося от понятия простой непредотвратимости вреда, которая освобождает от

ответственности по ст. 403, заключается в том, что вредоносное событие или явление должно стоять вне всякой связи с данного рода деятельностью предприятия и, воздействуя на нее или соединяясь с ней, является посторонним, вполне самостоятельным фактором. Так, напр., пожар, происшедший на фабрике от молнии, будет непреодолимая сила, а пожар, происшедший на фабрике от соединения действующих там электрических проводов или от взрыва котла, не будет непреодолимой силой в смысле ст. 404, хотя бы такой пожар был непредотвратимым в смысле ст. 403.

По общему правилу каждый отвечает только за свои действия. Ст. 405 устанавливает ответственность одних лиц за других. Она содержит в себе два положения: 1) недееспособные не отвечают за вред и 2) за них отвечают лица, обязанные иметь за ними надзор. Как первое, так и второе положение вытекают из общего начала, по которому обязательство вознаграждения за вред возникает только при наличности вины, т.-е. свободного сознательного отношения воли и интеллекта к действиям и их последствиям. Недееспособные не отвечают, потому что у них нет сознательной воли и, следовательно, не может быть речи о вменении им деяния, причинившего вред; за них отвечают лица, обязанные иметь за ними надзор, именно за свою вину, которая заключается в том, что они не проявили достаточной заботливости о надзоре за ними, при чем презумируется, что если бы этот надзор надлежащим образом был ими осуществляем, то поднадзорными не совершились бы вредоносные действия. Таким образом, и тут имеет место общее правило, так как надзирающие отвечают в сущности не за чужие действия, а за свои. Они могут освободиться от ответственности на общих основаниях ст. 403, если докажут, что не могли предотвратить вреда.

Правила ст. 405 применимы к несовершеннолетним до 14 лет и к тем лицам, о которых говорит ст. 8-ая (душевнобольные, слабоумные). В отношении несовершеннолетних до 14 лет установлена безусловная безответственность, независимо

от того, действовали ли они с разумением или без разумения: предполагается, что в возрасте до 14 лет не имеется полного разумения, и поэтому не может быть вменения. По отношению к душевно-больным и слабоумным требуется признание их подлежащими учреждениями недееспособными; следовательно, не всякие душевно-больные и слабоумные безответственны за причинение вреда. Исключение из правила ст. 405 составляют случаи, предусмотренные ст. 9, т.-е.: 1) несовершеннолетние, достигшие 14 лет, хотя по закону они признаются недееспособными (дееспособность возникает с достижением 18-летн. возраста — ст. 7) и 2) расточители, взятые под опеку, хотя бы они подлежащими учреждениями были объявлены недееспособными.

„Лицо, обязанное иметь надзор" — это родители, опекуны и также лица, которые в силу закона или по договору обязаны исполнять функции надзора, напр., надзиратели детских приютов или заведений для умалишенных и т. п.

Очевидно, что лица эти отвечают своим имуществом, а не имуществом недееспособных, так как иначе ст. 405 утратила бы свой смысл. Если нет надзирающих или они не в состоянии возместить, или имеются обстоятельства, освобождающие их от ответственности, возмещение может быть возложено на имущество недееспособных в порядке ст. 406.

В случае совместного надзора, все надзирающие отвечают солидарно. Следовательно, родители, как естественные опекуны, несущие обязанности надзора за своими детьми, вообще, во всех случаях несут солидарную ответственность независимо от того, кто из них фактически взял на себя обязанность надзора и также независимо от того, сами ли они осуществляют надзор или перенесли всецело обязанность надзора на гувернера или гувернантку. Надзор родителей предполагается как общее правило и, следовательно, солидарная их ответственность не нуждается в особых доказательствах. Освобождение от этой ответственности может иметь место, как исключение, в зависимости от особых фактических обстоятельств конкретного случая на общих основаниях ст. 403.

При раздельной жизни родителей отвечает лишь тот, у которого малолетние надзираемые дети находятся на постоянном жительстве.

Недееспособные не отвечают за вред, происшедший от их личных действий, но за вред, происшедший от принадлежащих им предприятий с повышенною опасностью, они отвечают на общем основании ст. 404.

Правило ст. 406 содержит в себе весьма существенное расширение ответственности. Именно, в зависимости от имущественного положения сторон, суд может возложить на причинившего вред безусловную ответственность за возмещение вреда, не взирая на наличность законных оснований, освобождающих его, по общему правилу, от ответственности (невозможность предотвращения вреда, вина самого потерпевшего, непреодолимая сила, недееспособность).

Ст. 406 (как и ст. 411 и др. статьи Гр. Код.) выдвигает начало защиты экономически слабых, внося уравнивающую справедливость в распределение тяжести последствий, вызванных несчастным случаем. Напр., охотник в лесу нечаянно подстрелил лесного сторожа; предположим даже, что сторож своею непредусмотрительностью сам виноват в том, что произошел этот несчастный случай. Справедливо ли, чтобы семья сторожа, вследствие смерти ее единственного кормильца, осталась без всяких средств к существованию, а охотник, богатый человек, развлекавшийся на охоте, был бы свободен от всякой ответственности помочь этой семье. Конечно, всякий добрый и благородный человек будет считать своей моральной обязанностью притти на помощь семье убитого им, хотя бы случайно, без всякой вины, человека. Не правильнее ли эту моральную обязанность облечь в форму судебного императива, предоставив суду, в каждом конкретном случае, сообразуясь с фактическими обстоятельствами, решить, насколько и в какой мере материальная обеспеченность причинившего вред допускает, и степень нужды потерпевшего требует, чтобы была оказана помощь жертве несчастного случая. Этот институт и устанавливается в ст. 406.

Наш Гражд. Кодекс в ст. 407 отступает от общего порядка ответственности государственных учреждений за действия должностных лиц, применяемого в западно-европейских государствах. Эта ответственность установлена нашим законом не как общее правило, а лишь в случаях, особо указанных законом, если притом неправильность действий должностного лица признана подлежащим судебным или административным органом и если это признание последовало на основании своевременного принесения жалобы со стороны потерпевшего на это неправильное действие; при отсутствии этих условий — и во всех остальных случаях учреждение освобождается от ответственности.

В законе указаны только три случая, в которых устанавливается ответственность государственных учреждений за неправильные действия должностных лиц: 1) в ст. 17 декрета о реквизициях и конфискациях от 17 октября 1921 г. (примечание к ст. ст. 69 и 70 Гражд. Код.), 2) в ст. 77 Уст. желез. дорог и 3) в „Правилах об ответственности почтово-телеграфного ведомства“ („Вестник ЦИК СССР“, № 4, ст. 91).

Лица, совместно причинившие вред, отвечают перед потерпевшим солидарно (ст. 408).

В случае причинения смерти, право на вознаграждение принадлежит лицам, состоящим на иждивении умершего и не имеющим других средств к существованию. Издержки на погребение должны быть возмещены лицом, понесшим эти издержки (ст. 409).

Круг лиц, по отношению к которым возникает ответственность, различен при причинении простого вреда или при причинении смерти. При причинении обыкновенного вреда право на вознаграждение имеют все потерпевшие от действия лица, причинившего вред, хотя бы это действие было направлено против одного лица и лишь косвенно причинило ущерб также другим лицам. При причинении смерти право на вознаграждение принадлежит не всем лицам, которым смерть могла причинить убыток, а только определенному в законе кругу лиц, именно, лицам, состоящим на иждивении умершего и

не имеющим других средств к существованию. Это не только члены семьи умершего, а вообще лица, для которых со смертью его прекратился источник их существования.

Возмещение за вред должно состоять в восстановлении прежнего состояния, а поскольку такое восстановление невозможно — в возмещении причиненных убытков (ст. 410).

„Восстановление прежнего состояния", главным образом, применимо по отношению к имущественному ущербу и означает доставление новых предметов или составных частей их взамен уничтоженных, или реставрацию предметов поврежденных; по отношению к личному вреду — оно может выразиться в излечении болезни или повреждения, нанесенных организму потерпевшего, но так как в случаях личного вреда центр тяжести, в смысле возмещения вреда, лежит не в физических или моральных страданиях и лишениях, которым подвергается потерпевший, а в уменьшении или уничтожении его трудоспособности, то вознаграждение сводится, главным образом к возмещению убытков, т.-е. к уплате денежной оцнки понесенного потерпевшим ущерба, в виде потерянных заработков, и расходов на лечение.

Повреждение имущества обыкновенно лишь уменьшает, но не вполне уничтожает ценность его, которая может быть восстановлена путем исправления; но бывают случаи, когда повреждение такого рода, что поврежденный предмет, несмотря на его исправление, теряет свою первоначальную ценность (напр., склеенная ваза), или не может быть исправлен, а в испорченном виде не годен к употреблению (напр., разбитое зеркало). В этих случаях потерпевший имеет право требовать вознаграждения не за уменьшение стоимости предмета, а за полную стоимость предмета, т.-е. возвращения имущества такой же стоимости, вида и качества, каким оно было до повреждения, или соответственного денежного эквивалента. В последнем случае определение размера эквивалента может находиться в зависимости от цены, которую имущество имело в то или другое время (во время причинения вреда или до него или в момент уплаты вознаграждения). Так как ст. 401

не дает на этот счет никаких указаний, то разрешение могущих тут возникнуть споров зависит от усмотрения суда. Особая ценность, которую имущество могло иметь лично для потерпевшего (напр., по каким-либо личным чувствам или воспоминаниям), как неподдающаяся оценке, в соображение приниматься не должна.

Определяя размер вознаграждения за вред, суд во всех случаях должен принять во внимание имущественное положение потерпевшего и причинившего вред (ст. 411).

Лицо, застрахованное в порядке социального страхования [1]), при наступлении страхового случая, получает удовлетворение от органа социального страхования (ст. 412).

Лицо или предприятие, вносящее страховые взносы за потерпевшего в порядке социального страхования, не обязано возмещать вред, причиненный наступлением страхового случая. Но если вред причинен преступным действием или бездействием предпринимателя, орган социального страхования, удовлетворивший потерпевшего, имеет право требования к предпринимателю в размере выданного потерпевшему пособия (регресс). В указанном случае потерпевший, поскольку он в порядке социального страхования не получает полного возмещения вреда, имеет право дополнительного требования к предпринимателю. Для возникновения права регресса, преступное действие предпринимателя, разумеется, должно быть удостоверено подлежащим судом.

Если причинивший вред не является страхователем потерпевшего, последний, поскольку он в порядке социального страхования не получает полного возмещения вреда, имеет право дополнительного требования к причинившему вред.

---

[1]) Социальное страхование распространяется на всех лиц наемного труда, независимо от того, заняты ли они в государственных, общественных, кооперативных, концессионных, арендных, смешанных или частных предприятиях, учреждениях или хозяйствах, или у частных лиц, независимо от характера и длительности работы и способов расплаты с ними. Правила о социальном страховании установлены в ст. 175 — 192 Кодекса Законов о труде.

Орган социального страхования имеет право требования к причинившему вред в размере выданного потерпевшему пособия (регресс) (ст. 413—414).

Лицо не застрахованное не может взыскивать от причинившего вред большего вознаграждения, чем могло бы получить лицо застрахованное от органа социального страхования и дополнительно от причинившего вред лица. При этом лицо потерпевшее приравнивается к соответствующей категории рабочих или служащих, в зависимости от его имущественного положения и степени его социальной полезности, по усмотрению суда (ст. 415). Правило этой статьи имеет в виду лиц не наемного труда, так как только такие лица не подлежат социальному страхованию. Таким образом, тут имеется случай, когда и причинивший вред и потерпевший — оба не имеют отношения к социальному страхованию и подлежат общегражданскому порядку возмещения вреда. В этом случае лица не наемного труда не могут получить возмещения в большем размере, чем получило бы лицо наемного труда при одинаковых условиях, в порядке ст. 414, т.-е. в виде пособия от органа социального страхования и дополнительного вознаграждения от причинившего вред. Для определения указанного максимума вознаграждения потерпевший приравнивается к соответствующей категории рабочих и служащих, т.-е. суду в каждом отдельном случае необходимо установить, какую должность или работу потерпевший по своей специальности или по сходственному роду деятельности своей мог бы выполнять в качестве наемного служащего и какое, в зависимости от этого, пособие он получил бы от органа социального страхования и дополнительно от причинившего вред. Разумеется, такое приравнение может быть только приблизительное и предположительное, не дающее твердых оснований для применения ст. 415. Но эта же статья дает суду также другое руководящее указание, именно, соображение об имущественном положении потерпевшего и его социальной полезности.

V. Обязательства, возникающие вследствие неосновательного обогащения.

Под неосновательным обогащением понимается приобретение лицом имущественных ценностей без достаточного, установленного законом или договором, основания (ст. 399), т.-е. не только способами, противными закону, но вообще без какого-либо правового основания, или по основанию, хотя законному, но впоследствии отпавшему.

Случаи неосновательного обогащения могут быть весьма разнообразны. Оно может возникать в случае извлечения доходов из чужого имущества незаконным его владельцем, или ошибочного исполнения обязательства после его прекращения, или исполнения обязательства в пользу не того лица, кому эта польза следовала, или исполнения обязательств недействительных вследствие недействительности, в силу закона, самих сделок и договоров, по которым учинено какое-либо исполнение. Во всех этих случаях обогатившийся за счет другого обязан возвратить неосновательно полученное им (ст. 399). Он обязан возвратить или возместить все доходы, которые он извлек или должен был извлечь из неосновательно полученного имущества с того времени, когда он узнал или должен был узнать о неосновательности обогащения. С того же времени он отвечает за произведенное или допущенное им ухудшение имущества. До этого времени он отвечает лишь за умысел и грубую неосторожность (ст. 400).

По нашему законодательству, в отличие от западно-европейских законодательств, неосновательное обогащение не во всех случаях должно быть возвращено стороне, от которой оно поступило и которая имеет притязание к обогатившемуся, и также не всегда оставляется в руках обогатившегося или потерпевшей стороны. Действия, противозаконные или направленные к явному ущербу для государства, не должны создавать имущественных выгод не только для самих ви-

новных, но и для третьих лиц. Поэтому в случае, если в результате таких действий получилась для кого-нибудь какая-либо выгода, эта выгода является неосновательным обогащением и поступает в пользу государства (ст. 402).

Некоторые из этих случаев прямо указываются в законе — в ст. 147, 149, 150 Гражд. Код. [1]); в остальных случаях, в зависимости от конкретных обстоятельств каждого случая, имеет применение общее правило, выраженное в ст. 402.

VI. Исковая давность [2]).

Споры о праве гражданском разрешаются в судебном порядке (ст. 2). Право обращаться в суд для защиты своих прав предоставляется каждому гражданину. Никто не может лишиться этого права или ограничить его; всякое обязательство, содержащее в себе отказ от права обращения к суду (право судебной защиты), недействительно.

---

[1]) Ст. 147. В случае недействительности договора, как противозаконного или направленного к явному ущербу для государства (ст. 30), ни одна из сторон не в праве требовать от другой возврата исполненного по договору. Неосновательное обогащение взыскивается в доход государства.

Ст. 149. В случае признания договора недействительным, как совершенного под влиянием обмана, насилия, угроз или вследствие злонамеренного соглашения представителя одной стороны с противной стороной (ст. 32), а равно как направленного к использованию крайней нужды, сторона потерпевшая в праве потребовать от контрагента возврата всего исполненного по договору. Другая сторона такого права не имеет. Неосновательное обогащение потерпевшей стороны взыскивается в доход государства.

Ст. 150. Если договор, направленный к использованию крайней нужды (ст. 33), не признан недействительным, а только расторгнут на будущее время, потерпевшая сторона в праве требовать от контрагента возврата лишь того из исполненного ею, за что она, к моменту расторжения договора, не получила встречного удовлетворения. Неосновательное обогащение потерпевшей стороны взыскивается в доход государства.

[2]) Гр. Код, ст. 44—51. Наш Гр. Код. знает только исковую давность, иначе называемую—*погасительную*. Буржуазные код. знают еще *приобретательную*, т.-е. срок, по истечении которого право приобретается.

Право обращения к суду осуществляется путем предъявления иска, предметом которого служит требование о защите нарушаемых гражданских прав. Но это право на иск не может продолжаться неопределенное время: устойчивость правооборота требует, чтобы спорные правоотношения ликвидировались в течение известного срока, по истечении которого это право погашается. Этот срок, называемый *исковой давностью*, устанавливается в три года (ст. 44). Это общий давностный срок. Но в законе могут быть установлены в определенных случаях другие сокращенные давностные сроки. Такие сокращенные сроки установлены: 1) по искам к железным дорогам для востребования грузов и посылок, а также возмещения за утраченные грузы и посылки почтовых и транспортных учреждений установлен годичный срок (ст. 101 Уст. ж. д.), 2) по искам к государственным предприятиям с повышенной опасностью за причинение вреда — один год (Гражд. Код., ст. 404, прим.), 3) по искам, вытекающим из договора страхования — два года (Гражд. Код., ст. 396), 4) по искам к поручителю — один год, со дня заключения договора поручительства (Гр. Код., ст. 250), 5) по вексельным искам — 9 месяцев со дня учинения протеста (к надписателям и трассантам), и шесть месяцев со дня оплаты векселя надписателем (к предшествующим надписателям) (Положение о векселях, ст. ст. 32 и 33).

Течение исковой давности начинается с того времени, когда возникло право на предъявление иска, т.-е. когда управомоченный был в праве потребовать исполнения. По обязательствам, подлежащим исполнению по востребованию кредитора, течение исковой давности начинается со времени возникновения обязательства.

С погашением давности иска по главному требованию погашаются также иски и о придаточных требованиях, связанных с главным требованием, напр., требования о процентах, неустойке, убытках и т. д., вытекающие из главного искового требования.

В случае исполнения обязательства должником по истечении давности, он не в праве требовать обратно уплаченного,

хотя бы в момент уплаты он и не знал об истечении давности. Такое исполнение не считается уплатой не должного, ибо обязательство, лишенное, за истечением давностного срока, исковой силы, не перестает быть долгом.

Течение исковой давности приостанавливается: 1) когда истец вследствие непреодолимой силы был лишен возможности предъявить иск, если препятствия эти наступили в последние шесть месяцев давностного срока, 2) в силу объявленного для обязательств моратория [1]), и 3) для Красной армии и флота, приведенного на военное положение, пока последнее продолжается. Со дня прекращения обстоятельств, послуживших основанием для приостановления течения давности, течение срока продолжается, при чем в случаях, когда остающийся срок менее шести месяцев, таковой удлиняется до шести месяцев.

При приостановлении давности время, в течение которого давность приостановлена, прибавляется к давностному сроку.

От приостановления отличается перерыв исковой давности. Исковая давность прерывается предъявлением иска, а также совершением со стороны лица действий, свидетельствующих о признании иска (напр., частичные платежи или возобновление о язательства). После перерыва исковая давность начинается снова, при чем истекшее перед тем время не зачисляется в новый срок. В отличие от приостановления давности перерыв давности означает полное прекращение ее течения, с возникновением нового срока давности.

Во всех случаях, когда суд признает основательными причины, по которым пропущен срок исковой давности, он может продлить срок. Закон не определяет, какие причины могут служить законным основанием продления срока; это вполне зависит от усмотрения суда.

---

[1]) Т.-е. общей для всей Республики или для данной местности отсрочки взыскания на основании специального постановления правительственной власти.

ГЛАВА ЧЕТВЕРТАЯ.

Договоры в отдельности.

I. Право застройки [1]).

Право застройки — в том виде, в котором оно установлено в нашем законе и также в германском законе 1919 года — представляет собою новый, своеобразный по своей юридической конструкции институт гражданского права, имеющий весьма важное социально-экономическое значение. Он вызван обостряющимся повсюду жилищным кризисом и потребностями жилищного строительства, не находящими себе достаточного удовлетворения в существующих институтах права земельной собственности и имущественного найма. Осуществление такого строительства встречает препятствия экономического и юридического свойства. Частные собственники земельных участков (там, где существует право частной собственности на землю) не всегда обладает необходимыми средствами для застроения своих участков; также коллективы государственные и общественные (муниципалитеты, государственные органы), которым принадлежит право собственности на землю, не могут располагать достаточными свободными суммами для ассигнования их на строительные предприятия и кроме того такие коммерческие предприятия не входят в их функции. Частные лица, нуждающиеся в квартирах, большей частью люди среднего достатка, рабочие, мелкие служащие, не в состоянии

[1]) Гражд. Код., ст. 71—84.

приобретать в собственность участки земли для возведения на них строений, а в России, где право частной собственности на землю отменено, нет и юридической возможности приобретать земельные участки. Таким образом, приходится, для удовлетворения крайней потребности в жилище, строить здание на чужой земле (у нас — коммунальной), по арендным договорам, на условиях краткосрочного пользования землей,— так как по закону сроки имущественного найма не может превышать двенадцати лет (ст. 154 Гражд. Код.). По истечении арендного срока судьба возведенных на чужой земле строений оказывается в очень неопределенном положении. Владельцу этих строений приходится или снести эти строения, или подчиниться требованиям собственника земли относительно повышения арендной платы для возобновления договора на дальнейший краткий срок. Кроме того, такая неопределенность положения препятствует возведению более или менее крупных и ценных зданий и строений. Такие постройки требуют единовременной затраты больших средств, которыми застройщики не могут располагать без помощи кредита на условиях долгосрочного погашения долга и реального обеспечения его ипотекой. Требованиям такого кредита соответствует совместное в лице должника право собственности и на землю и на строения, неразрывно с нею связанные, т.-е. такая совокупность правомочий должника, которая дает ему юридическую полноту распоряжения вещью (имуществом), предназначенною к долголетнему существованию, и образует его *вещное* право на имущество. Такой кредит совершенно невозможен при наличности у должника только одного из прав, входящих в право собственности — права пользования землей, на которой возведено здание, и притом еще краткосрочного, и при отсутствии юридической обеспеченности права пользователя на здание, зависящего от воли контрагента по арендному договору.

Отвечая требованиям жизни, юриспруденция уже издавна пытается конструировать особую категорию прав, основой и источником которой служит пользование чужой землей для возведения на ней строений по срочному арендному договору,

но которые вместе с тем имеют не лично-обязательственный, а вещный характер. Эта своеобразная форма вещного права именуется *правом застройки*. Она заключает в себе совокупность договорных обязательств с вещным действием, т.-е. с правом осуществления господства над вещью, но на иных основаниях и в ином виде, чем право собственности. Прежде всего право застройки — есть срочное право и тем отличается от права собственности, которому присущ элемент вечности. Объектом его служит не земельный участок, на котором застройщиком построены здания, и не эти здания сами по себе, как самостоятельное движимое имущество, а вся совокупность прав и обязательств, возникающих на почве договора о праве застройки и определяющих взаимоотношения между застройщиком и собственником (коммунальным отделом) по предмету пользования земельным участком для возведения на нем строений. Совокупность этих взаимных отношений, возникающих на почве права застройки, имеет не только договорное значение для сторон договора, но образует единое самостоятельное право, вооруженное вещным действием, обязательным и для третьих лиц и выражающимся в том, что застройщик самостоятельно, без согласия собственника земли, может в пределах срока действия застроечного договора распоряжаться этим правом — отчуждать его, обременять залогами, завещать, дарить, обменивать, ограждать судебными исками от всяких нарушений его владения, вообще—осуществлять свое господство над объектом этого права.

Договоры о предоставлении городских участков под застройку заключаются коммунальными отделами с кооперативными объединениями или иными юридическими лицами, а равно с отдельными гражданами на срок до сорока девяти лет для каменных и до двадцати лет для прочих строений. Договор о праве застройки может простираться на земельный участок, непосредственно не предназначенный под строение, но обслуживающий его в хозяйственном отношении. Договор о праве застройки, под страхом недействительности его, должен быть совершен в нотариальном порядке (ст. 71 — 72).

Объектом застроечного договора могут быть только городские участки, т.-е. участки земли, находящиеся в черте городских поселений. Передача в пользование земельных участков, находящихся вне городских поселений, регулируется на иных основаниях, установленных в Земельном Кодексе.

В договоре о праве застройки обязательно указывается: а) наименование договаривающихся сторон, б) срок действия договора, в) точное определение отдаваемого под застройку участка, г) размер в золотых рублях и сроки взноса арендной платы, д) характер и размер строений, которые застройщики обязуются завести, е) срок приступа к постройке, ж) срок окончания постройки, з) условия поддержания строения в исправном виде, и) условия страхования строений и восстановление их в случае гибели, к) неустойки на случаи просрочки и иных нарушений договора застройщиком.

Срок приступа к постройке устанавливается не более одного года со дня заключения договора. Повышение арендной платы может быть установлено в договоре не чаще, чем каждые пять лет, и притом каждый раз в установленном договором размере (ст. 73).

При возведении построек и при эксплоатации их, застройщик обязан соблюдать установленные строительные нормы, а также санитарные и противопожарные права. Застройщик обязан застраховать от огня все находящиеся на предоставленном ему земельном участке строения в полной сумме. Застройщик обязан платить все падающие на право застройки обще-государственные и местные налоги и сборы. Строения, предназначенные для жилья, освобождаются от обще-государственных и местных налогов и сборов в течение трех лет со дня возведения строений (ст. 74 — 76).

Право пользоваться для возведения и хозяйственного обслуживания строений находящимися на участке застройщика строительными материалами принадлежит застройщику в пределах, указанных договором, для чего застройщику предоставляется право производить работы по добыче упомянутых материалов. Застройщик имеет право пользоваться имеющейся

на участке водою, а также в его пределах устраивать колодцы и обделывать родники и источники (ст. 77 — 78).

Право застройки может быть отчуждено или обременено залогом. Договоры об отчуждении и залоге права застройки, под страхом недействительности их, должны быть совершаемы в нотариальном порядке с последующей регистрацией в подлежащем коммунальном отделе (ст. 79).

В случае невнесения застройщиком причитающихся с него по договору застройки платежей, более чем за один год, или иного нарушения обязанностей, обусловленных неустойкой, коммунальный отдел может обратить взыскание в судебном порядке на самое право застройки, при чем взыскание осуществляется путем продажи права застройки с публичных торгов. При обращении взыскания на право застройки коммунальному отделу принадлежит преимущественное перед прочими кредиторами право удовлетворения. В случае, если продажа права застройки с публичных торгов не состоялась, право застройки переходит к коммунальному отделу (ст. 80—82).

При переходе права застройки в порядке ст. 82, а равно при прекращении права застройки за истечением срока договора, все строения должны быть сданы застройщиком в исправном состоянии коммунальному отделу, который уплачивает застройщику стоимость построек к моменту сдачи с зачетом причитающихся коммунальному отделу долгов. Стоимость построек устанавливается оценочной комиссией в составе представителей коммунального отдела и рабоче-крестьянской инспекции. В случае несогласия с оценкой комиссии, застройщику предоставляется право обжалования в народный суд (ст. 83).

На основаниях, изложенных в ст. ст. 71 — 83, могут сдаваться для достройки или восстановления недостроенные или разрушенные здания, если стоимость требующегося восстановления или достройки, по определению соответствующего коммунального отдела, составляет не менее 30% стоимости всего здания (ст. 84).

Ст. 84 может относиться к двум случаям: 1) к тому случаю, когда после перехода к коммунальному отделу строений,

по прекращении права застройки в порядке ст. 83, на участке остаются недостроенные или разрушенные здания, и 2) к тому случаю, когда к моменту обнародования закона о праве застройки, на городских земельных участках находятся возведенные здания на нанятой у прежних собственников земле, ныне составляющей собственность государства в лице коммунальных отделов. В обоих случаях может быть вновь на этом же земельном участке установлено право застройки, если стоимость требующегося восстановления или достройки по определению коммунального отдела составляет не менее 30% стоимости всего здания. Новый договор о праве застройки может быть заключен как с новым, так и с прежним застройщиком на этом участке, при чем в договоре могут быть оговорены особые условия о зачете стоимости имеющихся уже на участке не достроенных или разрушенных зданий, поступающих в собственность вступившего в договор застройщика. В обоих случаях применяются правила, установленные в ст. ст. 71 — 83.

II. Залог имущества [1]).

В силу залога кредитор (залогодержатель) имеет право, в случае невыполнения должником обеспеченного залогом требования, получить преимущественное перед другими кредиторами удовлетворение из ценности заложенного имущества. Залоговое право есть право вещное и потому продолжает лежать на заложенном имуществе и после перехода его из рук должника в другие руки: никакие притязания на это имущество не могут конкурировать с залоговым правом, которому обеспечивается исключительное удовлетворение из ценности предмета залога.

Залог служит способом обеспечения выполнения другого основного обязательного требования и является дополнительным к последнему договорным отношением; поэтому залоговое

[1]) Гражд. Код., ст. 85 — 105.

право прекращается с прекращением обеспечиваемого им основного требования.

Залогодержателем может быть как сам должник, так и третье лицо (т.-е. всякое лицо может обеспечить своим имуществом выполнение другим лицом своего обязательства). Залогодержатель должен быть собственником заложенного имущества.

Предметом залога может быть всякое имущество, не изъятое из оборота, в том числе долговые требования и право застройки. В случаях, указанных в законе [1]), предметом залога может быть золотая и серебряная монета и иностранная валюта.

Залог возникает в силу договора или специального указания закона. В нашем законе указаны следующие случаи возникновения залогового права: а) по ст. 68 Устава ж. д., перевозимый груз служит для жел. дор. обеспечением всех причитающихся им по перевозке платежей, при чем железным дорогам принадлежит удовлетворение из сего обеспечения преимущественно перед всеми другими долгами грузохозяина и взысканиями с него, б) в силу постановления СНК от 29 августа 1922 года, таможням разрешается без обращения в суд публичная продажа находящихся на хранении у них товаров на покрытие пошлин, фрактовых платежей, расходов по продаже и т. д., в) в силу ст. 101 Гражд. Код. государственные налоги и сборы и задолженность по заработной плате обеспечиваются имуществом задолжавшего преимущественно перед другими взысканиями, г) для обеспечения договоров по государственным подрядам и поставкам, д) для обеспечения договора о праве застройки.

Договор залога должен быть совершен в письменной форме. Залог строения и права застройки, под страхом недействительности его, должен быть совершен в нотариальном

---

[1]) Золотая и серебряная монета и иностранная валюта могут быть предметом залога в Госбанке и Промбанке и также по государственным подрядам и поставкам.

порядке с последующей регистрацией в подлежащем коммунальном отделе. Залогодержателю в этом случае выдается заложный акт. В договоре о залоге и в заложном акте должно быть указано: наименование и местожительство должника и кредитора, описание заложенного имущества, оценка и местонахождение его, существо и размер обеспечиваемого залогом требования, срок исполнения. Сверх того могут быть включены другие невоспрещенные законом условия.

Заложенное имущество, кроме строений и права застройки, передается залогодержателю. По соглашению сторон имущество может быть оставлено у должника под замком и печатью кредитора, поскольку законом или правилами кредитных установлений не установлен иной порядок. Индивидуально определенная вещь может быть оставлена во владении залогодателя с наложением знаков, свидетельствующих о залоге. Заложное право возникает в отношении вещей, определенных родовыми признаками, с момента передачи или опечатания, в отношении же вещей индивидуально определенных — с момента совершения договора.

Имущество может быть заложено нескольким кредиторам, при чем залогодержатель обязан уведомить каждого последующего залогодержателя о предыдущих заложных обременениях. Перезалог строений и права застройки должен быть совершен в том же порядке, какой выше указан для залога строений и права застройки. Перезалог прочего имущества устанавливается письменным договором и письменным приказом предыдущему залогодержателю по удовлетворении передать заложенное имущество новому залогодержателю.

Залог обеспечивает требование в том его объеме, в каком оно существует к моменту фактического удовлетворения, в частности проценты, возмещение убытков, причиненных просрочкой исполнения, в подлежащих случаях — неустойку, а равно возмещение расходов по взысканию.

Залогодержатель не в праве пользоваться заложенным имуществом или плодами его, поскольку иное не установлено законом или договором. Он обязан содержать заложенное

имущество в надлежащем виде и страховать его. Если имущество передано залогодержателю, последний отвечает за сохранность его; на него же в этом случае возлагается обязанность страховать имущество за счет залогодателя. Залогодержатель, который потерял или у которого похищен переданный ему предмет залога, имеет право истребовать его у всякого владельца, в том числе у собственника. В случае, когда заложенное имущество оставлено у должника, залогодержатель в праве истребовать его от всякого недобросовестного приобретателя, государственный же орган — от всякого приобретателя. Приобретатель имущества, снабженного знаками залога, предполагается недобросовестным.

Если залогодержателей несколько, каждый последующий залогодержатель получает удовлетворение из заложенного имущества лишь по полном удовлетворении предыдущего (старшинство). Если вырученная путем публичной продажи сумма недостаточна для покрытия требования, залогодержатель, поскольку законом или договором не установлено иное, имеет право получить недостающую сумму из прочего имущества должника. При этом право залога само по себе не служит основанием к преимущественному перед другими кредиторами удовлетворению. Заложенное имущество, принадлежащее должнику, обращается на покрытие недоимок должника по государственным налогам и сборам и задолженности его по заработной плате рабочим и служащим преимущественно перед претензией залогодержателя, если прочего имущества должника не достаточно для покрытия указанных недоимок и задолженности.

В случае гибели заложенного имущества залогодержатель имеет право преимущественного удовлетворения из страхового вознаграждения.

С передачей требования, обеспеченного залогом, к новому кредитору переходит и право залога. Передача требования, обеспеченного залогом строений, или права застройки, совершается путем передачи залогового акта с учинением на нем передаточной надписи и с записью в нотариальной актовой

книге и реестре коммунального отдела. В остальных случаях требование передается путем надписи на договоре о залоге, а также передачи заложенного имущества, когда такая передача необходима для возникновения залогового права. Должник и залогодатель должны быть уведомлены о передаче залогового права.

Залог прекращается: 1) прекращением обеспеченного залогом требования, 2) продажей заложенного имущества с публичных торгов. О прекращении залога строений и права застройки делается, по требованию заинтересованного лица, отметка в нотариальной актовой книге и реестре коммунального отдела. Когда залог прекращается вследствие прекращения обеспеченного залогом требования, заложенное имущество, находящееся у залогодержателя, должно быть им возвращено залогодателю или передано следующему по старшинству залогодержателю.

III. Имущественный наем [1]). Аренда.

По договору имущественного найма одна сторона (наймодатель) обязуется предоставить другой (нанимателю) имущество за определенное вознаграждение для временного пользования.

На разговорном языке рядом с терминами „имущественный наем“, „наниматель“ употребляются равнозначащие термины „аренда“, „арендатор“. Юридически эти термины различаются. При аренде наниматель (арендатор) имеет право не только пользоваться чужою вещью, но и хозяйственно эксплоатировать ее для извлечения выгоды. По договору же найма имущества наниматель в праве пользоваться только вещью, но не плодами ее. В связи с этим различием, объектом аренды бывает такое имущество, которое по самому существу своему способно приносить плоды или доходы, как-то: земля, промышленное предприятие и т. д.; предметом

[1]) Гражд. Кодекс, ст. 152—179.

найма служат вещи, как плоды приносящие, так и неспособные приносить плоды, напр., наем помещения, наем мебели, роялей (иначе называемый — „прокат“) и т. п. Так как договором найма имущество предоставляется для временного пользования с обязанностью вернуть его по окончании договора, то предметом найма может быть лишь такое имущество, пользование которым не выражается в его потреблении или уничтожении (напр., пищевые продукты, топливо и т. д.). Такие предметы могут быть предоставлены только в собственность по договору купли-продажи или займа.

В СССР, где важнейшие имущественные ценности составляют собственность государства, имущественный наем в форме аренды получает гораздо большее распространение, чем на Западе, где преобладает частная собственность.

Гражданский Кодекс употребляет термин „аренда“ лишь в отношении государственных имуществ, в частности, государственных предприятий — именно, в декрете СНК от 5 июля 1921 г. „О порядке сдачи в аренду предприятий, подведомственных ВСНХ“, и в Инструкции, изданной в развитие этого декрета, также в декрете СНК от 31 мая 1921 г. о сдаче в аренду эксплоатации разных промыслов. По Земельному Кодексу нормируется *аренда* земли в сельских местностях, имеющей сельскохозяйственное назначение (ст. 5 и 28), и по декрету СНК от 20 октября 1921 — аренда земли в городах и поселениях городского типа. Наконец, ряд декретов и постановлений нормирует аренду национализированных жилых и не жилых помещений.

Несомненно, термин „аренда“ в вышеуказанном смысле относится не только к государственному, но и к частно-владельческому имуществу. К аренде применяются все положения об имущественном найме. Только в отношении государственного имущества, в виду особенностей государственного хозяйства, применяются некоторые отступления от общих правил имущественного найма, имеющие целью установить более усиленную ответственность арендатора, в интересах охраны арендуемого имущества, принадлежащего государству,

и в целях соответствия эксплоатации государственных имуществ (предприятий) общехозяйственным плановым заданиям государства.

Договоры о найме на срок более одного года должны совершаться в письменной форме, даже если суммы договора (наемная плата) меньше 500 руб. золотом. Более строгая форма установлена для договоров о найме государственных или коммунальных предприятий, которые, под страхом недействительности, должны совершаться в нотариальном порядке, и кроме того к договору обязательно должна быть присоединена подробная опись сдаваемого имущества.

Срок найма не должен превышать 12 лет. По истечении условленного срока наем может быть продлен путем заключения нового договора. При фактическом продолжении пользования нанятым имуществом, с молчаливого согласия наймодателя, договор считается возобновленным на неопределенный срок. Для некоторых видов найма устанавливаются иные предельные сроки. Так, при сдаче в аренду городских земельных участков для застройки (застроечный договор) установлен предельный срок в 49 лет для каменных зданий и 20 лет — для деревянных зданий. Трудовая аренда земли в сельских местностях ограничена сроком не более двух севооборотов или 6 лет.

Если договор найма заключен без указания срока, то он считается заключенным на неопределенный срок, и каждая из сторон в праве прекратить действие договора во всякое время, предварив о том другую сторону при найме предприятий и помещений под торгово-промышленные предприятия и под жилье — за 3 месяца, а при найме прочего имущества — за один месяц.

В тех случаях, когда нанимателями являются государственные учреждения и предприятия, наемные рабочие и служащие, учащиеся государственных учебных заведений, состоящие на иждивении красноармейцев члены их семейств, инвалиды труда и войны — договор найма жилых помещений автоматически возобновляется на тех же условиях на неопре-

деленный срок, независимо от согласия наймодателя. В этих случаях право прекратить действие договора принадлежит только нанимателю, за исключением случаев, в которых имеются законные основания к расторжению договора по требованию наймодателя (об этих основаниях — см. ниже). Указанные преимущества предоставляются лишь тем служащим частных предприятий, которые имеют право состоять членами профессиональных союзов.

Договор имущественного найма — обоюдный, двусторонний, возлагающий взаимные обязанности на обе стороны. Наймодатель обязан своевременно предоставить нанимателю имущество в состоянии, соответствующем договору и назначению сдаваемого имущества. Он не отвечает за недостатки, которые были или должны были быть известны нанимателю при заключении договора. Если наймодатель не предоставляет в пользование нанимателя нанятого имущества, наниматель в праве либо истребовать от него имущество, либо отступиться от договора и взыскать убытки, причиненные неисполнением. На обязанности наймодателя лежит производство капитального ремонта, если иное не предусмотрено законом или договором. Неисполнение этой обязанности наймодателем дает нанимателю право произвести капитальный ремонт, предусматриваемый договором или вызываемый неотложной необходимостью, и зачесть его стоимость в счет наемной платы, либо отступиться от договора и взыскать убытки, причиненные неисполнением. В случаях найма национализированных и муниципализированных предприятий и строений, капитальный ремонт по общему правилу лежит на нанимателе, если иное не установлено договором.

Наниматель обязан пользоваться нанятым имуществом в соответствии с договором, а поскольку в договоре указаний нет — в соответствии с назначением имущества. Напр., он не может жилую квартиру использовать под ремесленную мастерскую или верховую лошадь — для перевозки тяжестей и т. п. Он также обязан производить на свой счет текущий ремонт нанятого имущества, поскольку иное не установлено

законом или договором. На нем же лежит уплата сборов и повинностей, связанных с нанятым имуществом, поскольку иное не установлено законом или договором. Наниматель национализированного или муниципализированного предприятия или строения обязан страховать его в полной сумме за свой счет в пользу государства или местного совета по принадлежности. В отношении нанимателя национализированных или муниципализированных предприятий установлено специальное требование. Он обязан вести производство в размерах не ниже установленного договором минимума; указание минимума выработки и срока, в течение которого он должен быть достигнут, обязательно должно быть включено в договор, под страхом его недействительности. Это требование установлено в целях обеспечения производительности арендуемых предприятий.

Формы наемной платы могут быть самые разнообразные. Она может выражаться: а) в совершении определенных срочных платежей деньгами или натурой, б) отчислением условленной доли продуктов, предметов выработки, полезной площади помещений или денежного дохода, в) в выполнении определенных услуг, г) в сочетании указанных форм оплаты. В тех случаях, когда нанимателями являются наемные рабочие и служащие, учащиеся государственных учебных заведений, состоящие на иждивении красноармейцев члены их семейств, инвалиды труда и войны, наемная плата за жилые помещения не может быть выговорена выше ставок, устанавливаемых постановлениями Совнаркома, и вноситься за каждый месяц не позднее 15 числа следующего месяца [1]). Нани-

[1]) Согласно декрета от 13 июня 1923 г., размер платы за жилые помещения зависит от социального положения квартирантов. Вся плата расчитана на покрытие расходов по содержанию дома, при чем трудовые классы платят меньше средних расходов, лица свободных профессий — в размере средних расходов, а живущие на нетрудовые доходы — обязательно больше этих средних расходов: рабочие и служащие платят в зависимости от их заработка от 10 коп. до 1 р. 20 к. за квад. саж. полезной жилой площади, лица свободных профессий, кустари и ремесленники, не пользующиеся наемным тру-

матель в праве требовать соответственного уменьшения наемной платы, если в силу обстоятельства, за которое он не отвечает, возможность предусмотренного договором пользования нанятым имуществом существенно уменьшилась. Следует отметить, что тут имеется в виду обстоятельство, касающееся самого имущества; если же обстоятельство касается лично нанимателя (напр., изменившееся его материальное положение, уменьшение состава его семьи, перевод его на службу в другую местность и т. п.), то оно не дает ему права требовать уменьшения наемной платы. Если возможность пользования имуществом прекратилась вследствие полного уничтожения имущества (напр., от пожара), должны применяться общие правила, устанавливающие последствия невозможности исполнения обязательств (о чем изложено выше в отделе об обязательствах).

Наниматель в праве, поскольку иное не предусмотрено договором, отдавать все нанятое имущество или часть его, в поднаем, оставаясь ответственным по договору перед наймодателем. Имущество, национализированное или муниципализированное, может сдаваться нанимателем в поднаем не иначе, как с письменного разрешения наймодателя.

При переходе права собственности на имущество от нанимателя к другому лицу (все равно в порядке наследования или по договору отчуждения), договор найма сохраняет силу для нового собственника.

дом, — от 1 до 2 руб. лица, живущие на нетрудовые доходы — от 3 до 10 руб. зол. Плата эта установлена только за нормальную (не ниже 2 кв. саж. на душу) жилую площадь; излишки сверх нормальной площади оплачиваются вдвое дороже. Взимание квартирной платы за жилища с рабочих и государственных служащих выше установленного Совнаркомом размера карается в уголовном порядке принудительными работами на срок не ниже 6-ти месяцев и штрафом (ст. 135 Угол. Кодекса). Для г. Ленинграда действует в настоящее время обязательное постановление Ленинградского Губисполкома „Об оплате жилых помещений в г. Ленинграде“, изданное 9/14 августа 1924 г. (опублик. в „Вест. Ленингр. Совета“, 16 августа 1924 г. № 64—65). Это постановление основано на принципе исчисления квартирной платы в зависимости от социального положения съемщика и от размера *довоенной стоимости* помещения.

Наниматель имеет право судебной защиты против всякого нарушения его владения, в том числе и против собственника. Таким образом против собственника наниматель имеет двоякую судебную защиту: 1) по договору найма при неисполнении собственником обязанностей наймодателя, контрагента договора, и 2) так называемую владельческую защиту, которой пользуется всякое лицо, фактически обладающее вещью, против всякого нарушителя фактического обладания, независимо от законности оснований этого обладания и безразлично к тому, на чьей стороне — фактического владельца или нарушителя — имеется лучшее (т.-е. более законное и полное) право на эту вещь. В этом смысле ограждения фактического владения имуществом собственник занимает место на ряду с третьими лицами, нарушающими чужое владение.

Договор найма может быть досрочно расторгнут судом по требованию заинтересованных лиц и учреждений: а) если наймодатель не предоставляет в пользование нанимателя условленного имущества, б) если наймодатель не произвел в установленный срок лежащего на его обязанности ремонта или если имущество в силу обстоятельства, за которое наниматель не отвечает, окажется в негодном для условленного пользования состоянии, в) если наниматель умышленно или по небрежности ухудшает состояние имущества, г) если наниматель пользуется имуществом не в соответствии с законом, договором или назначением имущества, д) если наниматель жилого помещения своим поведением делает для других жильцов невозможным совместное с ним жительство в комнате и квартире, е) если наниматель государственного предприятия в установленный срок не довел выработки до указанных в договоре размеров, ж) если наниматель в установленный срок не произвел лежащего на его обязанности ремонта, з) если наниматель не внес наемной платы в течение двух месяцев по истечении срока, а в случае сделанного наймодателем после срока напоминания — в течение одного месяца со дня напоминания.

Выселение из жилых помещений в административном порядке допускается лишь в случаях, особо указанных в законе.

В этих случаях срок предупреждения может быть установлен более краткий, чем общеустановленный [1]).

Порядок уплотнения и самоуплотнения нанимателей жилых помещений, занимающих жилую площадь сверх установленных норм, регулируется особыми правилами [2]).

По окончании срока договора, наниматель обязан сдать наймодателю имущество со всеми принадлежностями в исправном состоянии. Если наниматель получил в пользование имущество с принадлежащим к нему инвентарем, он обязан по окончании найма возвратить инвентарь по описи, если таковая имеется, в полной исправности, пополнив недостающее и заменив приведенное в негодность. В случае произведенного или допущенного нанимателем ухудшения или обесценения нанятого имущества, он должен возместить наймодателю происшедшие от того убытки. Наниматель отвечает за вред, причиненный нанятому имуществу его домашними, служащими или рабочими.

В случае произведенного с разрешения наймодателя улучшения имущества, наниматель имеет право на соответственное вознаграждение от наймодателя. Произведенные без согласия

---

[1]) Случаи выселения в административном порядке указаны в постановлении СНК от 27 апреля 1922 года, по которому допускается: 1) выселение лиц, живущих в зданиях, выстроенных под школы, больницы, банки, и 2) перемещение жильцов из одной квартиры в другую (в пределах одного домовладения) в целях уплотнения. Также постановления от 12 и 28 июля 1922 года предоставляют коммунистическим университетам, приравненным к ним учебным заведениям, ВЦИК, ВЦСПС и его местным органам право выселения из отведенных им зданий лиц, не состоящих или переставших состоять на службе в этих учреждениях. Кроме этих случаев, выселение рабочих и госуд. служащих иначе, чем по суду, карается по ст. 135 Угол. Код.

[2]) Общая норма жилой площади установлена в разных местах в различном размере, в зависимости от степени жилищной нужды. В Москве и Ленинграде, где эта нужда в особенности велика, эта норма определяется в 16 кв. аршин. на взрослого и 10 кв. арш. на ребенка от 3 до 12 лет. Некоторые категории граждан имеют право на добавочную площадь в 20 кв. арш. или дополнительную комнату такого же размера, а именно: врачи, научные работники, инженеры,

наймодателя улучшения, если они отделимы без вреда для имущества и притом наймодатель не захочет возместить их стоимости, могут быть изъяты нанимателем. Улучшения, произведенные арендатором национализированного или муниципализированного предприятия или строения, по истечении срока найма безвозмездно переходят к государству или местному совету по принадлежности.

IV. Купля-продажа [1]).

По договору купли-продажи одна сторона (продавец) обязуется передать имущество в собственность другой стороне (покупателю), а покупатель обязуется принять это имущество и уплатить установленную цену. Предметом купли-продажи может быть всякое имущество не изъятое из гражданского оборота. Кроме вещей реальных, предметом купли-продажи могут быть права и долговые требования, напр., акции, облигации, векселя, право застройки, право на изобретение и т. д.

В отношении ненационализированных жилых строений (т.-е. тех жилых строений, которые, согласно жилищного закона от 1 ноября 1921 г., переданы в собственность владельцам по постановлениям коммунальных отделов) установлено следующее ограничение, имеющее целью предотвратить скопление в одних руках много владений и спекуляцию по перепродажам: жилые строения могут быть предметом купли-продажи с тем, чтобы: 1) в результате ее в руках покупателя, его супруги и несовершеннолетних детей не оказалось двух или более владений и 2) чтобы от имени продавца, его суп-

---

больные (страдающие болезнями, требующими изоляции), ответственные советские работники. Если занимаемая площадь превышает указанные нормы, жильцам предоставляется двухнедельный срок для самоуплотнения; в противном случае происходит принудительное уплотнение (жилищными органами, а в домах, сданных жилищн. т-ву — арендаторами). Кроме того 10% жилой площади, предоставляемые в арендованных домах в качестве арендной платы, заселяются исключительно по ордерам жилищных органов.

[1]) Гражд. Код., ст. 180 — 205.

руги и несовершеннолетних детей совершалось отчуждение не более одного владения в течение 3 лет. Владением признается дом с примыкающими к нему жилыми и служебными дворовыми постройками.

Купля-продажа за наличный расчет может быть совершена в устной форме без ограничения суммы. Если же купля-продажа совершена не за наличный расчет, а в кредит, то форма совершения ее определяется общими постановлениями закона (ст. 136): договоры на сумму до 500 р. золотом могут быть совершаемы в устной форме [1]); свыше 500 р. — в письменной форме; совершаемые государственными учреждениями и предприятиями с частными лицами на сумму свыше 1000 руб. — в нотариальном порядке. Купля-продажа строений и права застройки, под страхом недействительности, должна быть совершена в нотариальном порядке с последующей регистрацией в подлежащем коммунальном отделе.

При отсутствии иного соглашения, риск случайной гибели проданного имущества переходит на покупателя одновременно с переходом к нему права собственности, при чем переходом права собственности считается в отношении индивидуально-определенной вещи — момент совершения договора, а в отношении вещей, определяемых родовыми признаками (числом, весом, мерой) — момент их фактической передачи. Но если продавец просрочил передачу вещей покупателю или покупатель просрочил принятие их, то риск случайной гибели несет просрочившая сторона. Под случайной гибелью имущества разумеется гибель, происшедшая от события, которое невозможно было предусмотреть или предотвратить (землетрясение, наводнение, военные действия и т. д.). С момента перехода права собственности к покупателю до момента передачи его продавец обязан сохранить имущество, не допуская его ухудшения, но имеет право требовать от покупателя возмещения необходимых издержек, понесенных им для надлежащего хранения имущества.

[1]) Особые правила установлены для „купли-продажи с рассрочкой платежа". См. ниже.

Если продавец, в нарушение договора, не передает покупателю проданного имущества или предложит имущество, не соответствующее условиям договора, то покупатель может либо требовать исполнения договора и передачи ему проданного имущества с возмещением ему убытков, причиненных неисправностью продавца, либо, с своей стороны, отказавшись от исполнения договора, требовать возмещения всех убытков, причиненных ему нарушением договора со стороны продавца. Те же права имеет продавец, если покупатель, в нарушение договора, откажется принять купленное имущество или уплатить за него условленную цену.

Если продавец индивидуально-определенной вещи продал таковую нескольким лицам, право собственности на проданное имущество имеет тот покупатель, с которым договор заключен раньше (старшинство). Если определить старшинство невозможно, собственником становится тот покупатель, которому вещь фактически передана; если же спор между продавцом и покупателем возник в тот момент, когда вещь еще никому не передана, т.-е. находится еще у продавца, то собственником признается тот, кто первый предъявил иск к продавцу.

Если третье лицо, по основанию, возникшему до продажи, предъявит к покупателю иск об изъятии этого имущества, то продавец, по требованию покупателя, обязан вступить в судебное дело и предотвратить отсуждение от покупателя спорного имущества, а в случае отсуждения обязан возместить покупателю все убытки. Непривлечение продавца к делу освобождает его от ответственности перед покупателем, если продавец докажет, что он, приняв участие в процессе, предотвратил бы отсуждение проданного имущества от покупателя. Продавец, привлеченный покупателем, но не принявший участия в процессе, лишается права доказывать неправильность ведения дела покупателем.

Продавец отвечает перед покупателем за отсутствие в проданном имуществе условленных по договору качеств, а также за недостатки, значительно уменьшающие его цену или

пригодность к обычному или предусмотренному договором употреблению. Продавец не отвечает за недостатки проданного имущества, если они были известны покупателю во время заключения договора или могли быть усмотрены покупателем при необходимой с его стороны внимательности. В последнем случае продавец отвечает лишь тогда, когда он отрицал существование данных недостатков. При купле-продаже определенных пород скота, перечисленных в особой инструкции Народного Комиссариата Земледелия и Народного Комиссариата Юстиции, продавец отвечает только за коренные недостатки, указанные в упомянутой инструкции.

Покупатель обязан немедленно осмотреть полученное имущество и об обнаруженных недостатках немедленно сообщить продавцу. Принятие покупателем проданного имущества без оговорки лишает его права ссылаться на недостатки, за исключением таких, которые не могли быть усмотрены при обыкновенном способе принятия вещей или были умышленно скрыты продавцем. На эти недостатки покупатель может ссылаться лишь в том случае, если по их обнаружении он сообщил о них продавцу без замедления. Требование по поводу недостатков может быть предъявлено покупателем, поскольку договором не установлены более продолжительные сроки, только в течение одного года относительно строений и в течение 6 месяцев относительно прочего имущества, считая со дня передачи имущества. При наличии обмана со стороны продавца покупатель может предъявлять свои требования по поводу обнаруженных недостатков в течение 3-х лет, если же в договоре установлен более продолжительный срок для предъявления требования — в течение указанного срока. При купле-продаже скота добросовестный продавец отвечает лишь в том случае, если покупатель известил его о недостатках или обратился в суд с иском либо просьбой об осмотре до истечения сроков, определяемых инструкцией Наркомзема и НКЮ.

Покупатель, обнаруживший недостатки в проданном имуществе и своевременно о них заявивший, имеет право тре-

бовать: либо 1) доставления вещей надлежащего качества, если проданы вещи, определенные родовыми признаками, либо 2) соответствующего уменьшения покупной цены, либо 3) расторжения договора и возмещения ему всех убытков. В случае расторжения договора вследствие недостатков проданного имущества, покупатель обязан возвратить его продавцу со всеми полученными доходами, а равно вознаградить продавца за ухудшение имущества, кроме такого, которого он (покупатель) не мог предотвратить. С своей стороны, продавец обязан возместить покупателю произведенные им необходимые и полезные затраты на имущество и возместить сверх того понесенные убытки.

При купле-продаже по образцам продавец отвечает за отсутствие в доставленном товаре качеств, которые имел образец. Продавец долгового требования или другого права, поскольку иное не установлено договором, отвечает лишь за действительность требования или действительное осуществление права, т.-е. за действительное существование права, но не за фактическую возможность осуществления этого права.

Продавец обязан поставить покупателя в известность о лежащих на отчуждаемом имуществе залоговых обременениях, а равно о договорах найма, имеющих предметом данное имущество. Неисполнение этой обязанности дает покупателю право требовать либо расторжения договора и взыскания с продавца понесенных убытков, либо требовать соответственного уменьшения покупной цены.

Указанные правила об ответственности продавца за отсуждение и за недостатки проданного имущества имеют применение только в случаях вольной продажи, но не распространяются на случаи принудительной продажи имущества с публичных торгов в установленном законом порядке.

В подавляющем числе случаев купля-продажа производится в форме покупок непосредственными потребителями за наличные деньги, при чем отношения между продавцом и покупателем тут же ликвидируются. Но купля-продажа может совершаться в кредит на особых условиях.

В дополнение к общим положениям о договоре купли-продажи, для удовлетворения потребностей жизни, издан специальный декрет (от 10 декабря 1923 г.) *„О купле-продаже с рассрочкой платежа“*. Он касается розничной продажи предметов домашнего обихода, ремесла, профессий, оборудования сельского хозяйства, домовладения, кооперативного и мелко-промышленного предприятия — в тех случаях, когда предмет продажи предназначается для длительного пользования покупателя, а не для иного назначения, напр., потребления или перепродажи. Основные положения этого декрета заключается в следующем:

Соглашение о розничной продаже с рассрочкой платежа, независимо от стоимости предмета продажи, должно быть совершено в письменной форме и должно содержать в себе точное обозначение продаваемого имущества, покупной его цены, способа пользования, срока передачи, а также сроков и размеров платежей.

До полной уплаты продавцу цены за проданное в рассрочку имущество покупателю запрещается перепродавать, закладывать или другим каким-либо способом передавать третьим лицам это имущество, а равно пользоваться этим имуществом такими способами, которые явно не свойственны природе имущества и ведут к его бесхозяйственному уничтожению или порче. Нарушение этого запрещения с корыстной целью карается по ст. 185 Угол. Кодекса.

О всяком обращении со стороны третьих лиц взыскания на имущество, проданное в рассрочку, покупатель обязан немедленно и во всяком случае не позже 3 дней со дня получения повестки об исполнении или состоявшейся описи упомянутого имущества уведомить продавца. Неисполнение этой обязанности, повлекшее продажу имущества с имущественной выгодой для покупателя в виде, напр., полного или частичного освобождения покупателя от задолженности его третьему лицу, карается по ст. 185 Угол. Кодекса.

В случае невзноса покупателем трех последовательных платежей, продавец, не желающий ограничиваться взысканием

их с прибавлением узаконенных процентов (т.-е. 6% годовых), в праве потребовать уничтожения договора купли-продажи и возвращения проданного имущества, а также особой платы за пользование имуществом со дня передачи покупателю по день возвращения продавцу в размере и по правилам, установленным по договорам имущественного найма на такое же имущество в данной местности. В сумму этой особой платы засчитываются платежи, ранее произведенные покупателем по уничтоженному договору купли-продажи в рассрочку, а если произведенные платежи уже превысили эту сумму, то излишек должен быть возвращен покупателю одновременно с возвращением им проданного имущества. Если просроченные покупателем платежи вместе с платежами, которым срок еще не истек, и причитающимися с покупателя для окончательного расчета, составляют в совокупности менее 40% общей стоимости проданного имущества, то в этом случае продавец в праве лишь потребовать от покупателя единовременной уплаты всей неуплаченной суммы.

В случаях уничтожения, утраты или существенной порчи проданного в рассрочку имущества при условиях, не подпадающих, как выше указано, действию ст. 185 Угол. Кодекса (т.-е. при отсутствии корыстной цели и т. д.), продавец в праве потребовать от покупателя единовременной уплаты всей остальной неуплаченной им за то имущество суммы, разве бы покупатель доказал, что уничтожение, утрата или порча проданного в рассрочку имущества произошли вследствие обстоятельств, за которые он не отвечает (т.-е. которые он не мог предусмотреть или предотвратить). В последнем случае покупатель освобождается от уплаты всей неуплаченной им за то имущество суммы, а внесенные им платежи остаются в пользу продавца.

Подсудность исков, вытекающих из договора купли-продажи с рассрочкой платежа и предъявляемых продавцом к покупателю, устанавливается исключительно по месту жительства покупателя с момента предъявления иска.

Всякие соглашения, направленные к отмене, обходу или изменению настоящих правил, недействительны, и если они

явно превышают обычную для данной местности норму вознаграждения и связаны с использованием стесненного положения покупателя, то за таковые соглашения продавцы караются по ст. 193 Угол. Кодекса.

V. Мена [1]).

Договор мены является разновидностью договора купли-продажи. По договору мены производится между сторонами обмен одного имущества на другое. Разница мены от купли-продажи заключается лишь в том, что при купле-продаже производится обмен имущества на деньги, а при мене — обмен имущества на имущество. В обоих случаях обмениваемое имущество переходит в собственность. Каждая сторона является в одно и то же время продавцом и покупателем: продавцом имущества, которое она передает другой стороне, и покупателем имущества, которое она получает от другой стороны в обмен. Поэтому соответствующие правила о купле-продаже применяются и к договору мены, по которому стороны имеют те же права и несут те же обязанности взаимно друг к другу, как продавцы и покупатели.

Мена является формой оборота, свойственной натуральному хозяйству. Эта форма была господствующей почти исключительно в первый период революции, в период так называемого военного коммунизма, когда обмен и распределение товаров производились путем зачета их натуральной ценности. После объявления новой экономической политики, с возникновением денежного хозяйства, мена потеряла свое значение обычной формы оборота и стала заменяться куплей-продажей, с установлением эквивалентной стоимости товаров в денежных знаках.

---

[1]) Гражд. Код., ст. 206 и 207.

VI. Дарение [1]).

Дарение есть договор о *безвозмездной* уступке имущества, т.-е. такой уступке, при которой увеличивается имущество одаряемого без поступления к дарителю соответственного эквивалента. Безвозмездность — существенный признак договора дарения, без которого нет дарения, а имеется договор купли-продажи или поставки или мены.

Наш закон допускает дарение (как и наследование, с которым дарение имеет общий признак безвозмездности) только в пределах до 10.000 руб. золотом. Договор дарения на сумму более 10.000 руб. золотом недействителен (ст. 138). В отличие от наследования, излишек сверх 10.000 руб. поступает не в пользу государства, а возвращается дарителю. Дарение на сумму более 1000 руб. золотом должно быть, под страхом недействительности, облечено в нотариальную форму (ст. 138). Как всякий договор, по общему правилу, договор дарения на сумму свыше 500 руб. (но не свыше 1000 р.) должен быть совершен в письменной форме, а на сумму не свыше 500 р. может быть совершен в словесной форме. Для заключения договора дарения нужно соглашение двух сторон: пока одаряемый не выразил своего согласия на принятие дара, дарение не может считаться состоявшимся.

Под понятие дарения, предусматриваемого ст. 138, должно быть подведено и жертвование, т.-е. безвозмездная уступка имущества в пользу неопределенного круга лиц или учреждения (коллектива).

VII. Заем [2]).

По договору займа одна сторона (заимодавец) передает в собственность другой стороне (заемщику) деньги или опре-

---

[1]) Гражд. Код., ст. 138.
[2]) Гражд. Код., ст. 208—219.

деленные родовыми признаками вещи, а заемщик обязуется возвратить заимодавцу полученную сумму денег или равное взятому взаймы количество вещей того же рода и качества с процентами или без процентов. Таким образом, предметом займа могут быть только заменимые вещи, т.-е. такие, которые определяются не индивидуальными признаками, а числом или мерой или весом. К числу вещей, определенных родовыми признаками, относятся, кроме денежных знаков, также ценные бумаги на предъявителя (напр., акции, облигации и т. д.). При договоре займа вещи передаются заемщику в собственность, т.-е. с предоставлением ему права распоряжаться ими как угодно, потреблять, уничтожать и т. д., а не только в пользование или на хранение. Заемщик обязан вернуть вещи того же рода и качества и в том же количестве, но не обязательно те же самые. В разговорном языке заем заменяется равнозначущим термином „ссуда"; юридически эти термины различаются. Обязательство, возникающее из договора займа, имеет односторонний характер: обязанность лежит только на одной стороне, заемщике, другая же сторона — заимодавец — имеет только право требования.

Стороны могут облечь в форму заемного обязательства всякий долг, возникающий из купли-продажи, найма имущества или другого основания; в таком случае применяются правила о займе. На практике, в хозяйственной жизни очень часто вексельное обязательство именно возникает из различных сделок и является самостоятельным долговым обязательством независимо от правооснования (сделки), с которым оно было связано и из которого оно возникло. Вексельное обязательство представляет разновидность заемного обязательства; в отличие от последнего, которое может иметь своим предметом не только деньги, но и всякие другие заменимые вещи, вексель фиксирует только заем денег. В виду своеобразного значения векселя, как средства кредита, этой форме обязательства придается особая формальная сила („вексельная сила") и устанавливается особая ответственность участников и особый порядок удовлетворения.

Вексельное обязательство нормируется у нас специальным положением о векселях от 20 марта 1922 года, которое не включено в Гражд. Кодекс. По этому Положению основные особенности вексельного обязательства заключаются в следующем: все лица, подписавшие вексель и сделавшие на нем передаточные надписи, ответственны перед векселедержателем, как совокупные должники. Векселедатель может предъявить требование каждому из них в отдельности, не будучи связан порядком последовательности, в которой они принимали на себя обязательства. Такое же право принадлежит каждому обязанному по векселю, который оплатил его. Осуществляя свое требование против одного из обязанных по векселю лиц, векселедержатель не теряет своих прав против обязанных, равно как против лиц, следующих за тем, кто первый привлечен к оплате. Каждому векселедателю, независимо от прав предшественника, принадлежат все права, вытекающие из векселя. Исключается лишь тот случай, когда вексель выбыл из владения последнего помимо его воли, и векселедатель об этом знал или должен был знать при обычной в торговом обороте предусмотрительности (ст. 9 и 10 Положения).

К категории займа закон относит операции Государственного банка по принятию вкладов и на текущие счета, при чем Госуд. банку предоставляется право принимать по этим операциям золото и серебро в монете и слитках и иностранную валюту с условием возврата тем же металлом или валютой, но с выплатой процентов советскими денежными знаками. Между частными лицами золотая и серебряная монета и иностранная валюта не могут быть предметом займа. Золото, серебро, платина и металлы платиновой группы в слитках могут быть предметом займа между частными лицами (Дек. СНК от 4 апреля 1293 г.).

Договор займа на сумму свыше 50 золотых рублей должен быть совершен в письменной форме (в изъятие из общего правила, по которому договоры на сумму до 500 р. зол. могут совершаться в любой форме, на сумму же свыше 500 руб.—

в письменной форме). Несоблюдение этой формы не влечет за собою недействительности сделки, а только лишает стороны права, в случае спора, ссылаться на свидетельские показания.

Заимодавец может требовать проценты по займу лишь тогда, когда они назначены в договоре. Следовательно, в противном случае заем должен считаться беспроцентным. Проценты начисляются только на капитальную сумму долга. Начисление процентов на проценты (сложные проценты) воспрещается. Ограничение это не распространяется на сделки, совершаемые законно существующими кредитными установлениями. При отсутствии иного соглашения, проценты выплачиваются ежемесячно.

В нашем действующем праве не имеется постановлений, определяющих предельный размер процентов, сверх которого сделка должна считаться ростовщической, хотя упоминается о 6% годовых, как о нормальном размере процентов (ст. 216). Поэтому в договоре займа, вообще, допускается условие об уплате процентов в любом размере. При отсутствии в законе максимально дозволенного процента, понятие *ростовщичества*, как уголовно-наказуемого деяния (ст. 193 Угол. Кодекса[1]) представляется не определенным. Но заемное обязательство, в случае чрезмерного взимания процентов, может быть признано недействительным и необязательным для заемщика, как невыгодная сделка, совершенная с явной невыгодой под влиянием крайней нужды (кабальная сделка), согласно ст. 33 Гр. Код., по которой суд в этом случае, по ходатайству потерпевшей стороны или подлежащих государственных органов и общественных организаций, может либо признать сделку недействительной, либо прекратить ее действие на будущее время.

По беспроцентному займу заемщик в праве произвести, а заимодавец обязан принять платежи до срока. По займу про-

---

[1]) „Ростовщичество, т.-е. взимание в виде промысла за данные взаймы деньги процентов сверх дозволенных законом... карается принудительными работами до одного года или лишением свободы на тот же срок с конфискацией части имущества или без таковой". (Угол. Код., ст. 193).

центному заемщик имеет право, предварив заимодавца за 3 месяца или уплатив ему проценты за месяц вперед, до срока освободиться от обязательства возвратом полученной суммы, если процент установлен свыше 6% годовых. Отказ заемщика от этого предоставляемого ему законом права недействителен.

Заемщик в праве оспаривать действительность договора займа полностью или в части по его безденежности (безвалютности), доказывая, что деньги, вещи или их имущественный эквивалент в действительности или совсем не были получены от заимодавца, или получены в количестве меньшем против указанного в договоре. В тех случаях, когда договор займа должен быть совершен в письменной форме (т.-е. на сумму свыше 50 р.), оспаривание его путем свидетельских показаний не допускается, за исключением случаев уголовно наказуемых деяний.

Договору займа может предшествовать предварительный договор о заключении в будущем договора займа. Такой предварительный договор должен быть совершен в письменной форме независимо от суммы займа. Лицо, обязавшееся по предварительному договору дать другому взаймы, может требовать расторжения предварительного договора, если впоследствии положение контрагента значительно ухудшится, в частности, если он будет признан несостоятельным или приостановит платежи.

VIII. Подряд [1]). Государственные подряды и поставки [2]).

По договору подряда одна сторона (подрядчик) обязуется за свой риск выполнить определенную работу по заданию другой стороны (заказчика), последняя же обязуется дать вознаграждение за выполнение задания. При отсутствии иного соглашения подрядчик обязан производить работу своим иждивением (ст. 220 и 221).

---

[1]) Гражд. Код., ст. 220—235.
[2]) Гражд. Код., Приложение к ст. 235.

Целью подряда является экономический результат данной работы. Закон (в „Положении о государственных подрядах и поставках“) сближает подряд с поставкой, но между ними имеется существенное различие. Подрядом является договор не о доставлении вещей, а об исполнении какого-либо действия, труда, работы. Даже в тех случаях, когда подрядом доставляются предметы, последние являются созданием труда, работы или известной конъюнктуры подрядчика. Поставщик же есть только посредник между производителем поставляемых вещей и тем, по заказу которого он их доставляет. В случае когда поставщик берет на себя доставку вещей, производимых на его фабрике, поставка и подряд сливаются в одну операцию. В отличие от подряда поставка имеет своим непосредственным предметом доставление одной стороной другой в собственность определенного количества заменимых вещей к назначенному в договоре сроку. Таким образом, поставка представляется разновидностью договора купли продажи, от которой она отличается тем, что предмет купли-продажи есть вещь, доставляемая или недоставляемая продавцом в известное место, а предмет поставки есть совокупность как вещей, так и действий, направленных к их доставке, которая составляет для поставщика целое предприятие по своей обширности и сложности.

Договор подряда отличается от трудового договора тем, что предметом последнего является самый труд человека, независимо от результата его, исполняемый по указанию и под надзором и на риск и средства работодателя, а предметом подряда является определенный результат работы, которая может быть выполнена не личным трудом, а при посредстве других людей, за собственный страх и риск и обычно своим иждивением. Подряд оканчивается не определенным моментом времени, как трудовой договор, а исполнением предприятия, произведением вещи или получением желаемого результата. Вследствие различия исходных точек обоих этих договоров, представляется существенная разница в юридическом положении нанявшегося и подрядчика во времени и способах по-

лучения ими вознаграждения, в условиях прекращения договора, в ответственности того и другого за повреждение и гибель работы и за доброкачественность и годность работы, в условиях применения труда и т. д. Это различие имеет в особенности значение в Советской России. На Западе трудовой наем относится к числу частно-правовых сделок, а у нас отношениям, вытекающим из трудового договора, присваивается публично-правовое значение: они находятся под контролем органов государства и регулируются принудительными нормами, нарушение которых влечет за собой не только гражданские, но и уголовные последствия. Поэтому трудовой договор, как договор *личного* найма, регулируется особыми правилами, изложенными в Кодексе Законов о труде, а подряд, относящийся к договорам имущественным, находит свою нормировку в Гражданском Кодексе.

Подрядчик обязан принять все меры к полной сохранности вверенного ему имущества и несет имущественную ответственность за всякое упущение, повлекшее за собою гибель, пропажу или повреждение означенного имущества.

В случае недоброкачественности материалов, доставленных заказчиком или при наличии других независящих от подрядчика обстоятельств, грозящих прочности или годности работы, подрядчик обязан своевременно предупредить о том заказчика под страхом ответственности за убытки, которые заказчик понесет в силу указанных обстоятельств. Подрядчик, производящий работу из своего материала, отвечает за доброкачественность такового.

Если подрядчик не приступает к исполнению договора своевременно или настолько медленно выполняет работу, что окончание ее к сроку становится явно невозможным, заказчик имеет право, не дожидаясь истечения срока договора, требовать расторжения договора и возмещения убытков. Если во время исполнения работы станет очевидным, что она не будет исполнена надлежащим образом, заказчик имеет право назначить подрядчику соразмерный срок для устранения недостатков и, при неисполнении требуемого в назначенный

срок, либо расторгнуть договор, либо поручить продолжение или исправление работы третьему лицу за счет подрядчика.

Подрядчик обязан сдать работу в соответствии с договором и без недостатков, делающих ее непригодной к предусмотренному договором или обычному назначению. Наличие указанных недостатков или отсутствие условленных качеств дает заказчику право требовать: 1) либо безвозмездного исправления недостатков в соответственный срок, поскольку это исправление возможно без несоразмерных расходов, 2) либо соответственного уменьшения цены подряда, 3) либо расторжения договора и возмещения понесенных убытков. Если недостатки менее существенны, суд может, по требованию подрядчика, отказать в расторжении договора, обязав подрядчика исправить недостатки или уменьшить цену подряда. Заказчик не может воспользоваться указанным правом, поскольку недостатки обусловлены вышеуказанными обстоятельствами, независящими от подрядчика, если притом подрядчиком выполнена обязанность своевременного предупреждения заказчика.

Заказчик обязан принять работу в соответствии с договором, под страхом потери права ссылаться на недостатки. О недостатках, кои не могли быть усмотрены при обычном способе принятия работы или умышленно скрыты были подрядчиком, заказчик обязан сообщить подрядчику немедленно по их обнаружении.

Требование по поводу недостатков может быть предъявлено заказчиком в течение шести месяцев, а относительно строений и сооружений — в течение трех лет со времени сдачи работы, если в договоре не указаны более длительные сроки. При наличии обмана со стороны подрядчика требование по поводу недостатков может быть предъявлено в течение трех лет; если же в договоре указан более длительный срок для предъявления требования — в течение указанного срока.

Заказчик обязан уплатить подрядчику условленное вознаграждение по сдаче всей работы, если по договору не условлена выплата вознаграждения по частям, по мере сдачи частей работы.

Если вследствие изменения объективных условий окажется необходимым чрезмерно превысить приблизительную смету, составленную подрядчиком, одобренную заказчиком и положенную в основание договора, заказчик в праве требовать расторжения договора как во время исполнения работы, так и по окончании ее, возместив подрядчику понесенный последним положительный ущерб в имуществе. Если подрядчик своевременно не предупредил заказчика о необходимости превысить смету, он обязан выполнить работу, не требуя от заказчика сверхсметных расходов.

Если предмет подряда до сдачи его случайно погиб или окончание работы стало невозможным, подрядчик не в праве требовать вознаграждения за работу. Но если указанные обстоятельства произошли вследствие недостатков материала, доставленного заказчиком, или его распоряжений о способе исполнения подряда, либо произошли после просрочки им принятия подряда, он обязан дать подрядчику вознаграждение.

Риск случайной гибели материала до сдачи работы несет сторона, доставившая материал. Если гибель произошла вследствие умысла или упущения другой стороны, последняя отвечает за убытки.

При наличии уважительных причин, заказчик в праве до окончания работы во всякое время отказаться от договора, вознаградив подрядчика за выполненную часть работы и возместив ему убытки, причиненные ему расторжением договора, с зачетом того, что подрядчик сберегает или приобретает, благодаря расторжению договора.

По отношению к подряду, в котором заказчиком является орган государства, применяются правила „Положения о государственных подрядах и поставках“ (декрет 27 июня 1923 г., вошедший в Гражд. Кодекс в виде приложения к ст. 235). Согласно ст. 1 этого Положения, сдача подрядов и поставок государственными учреждениями и предприятиями, в том числе и действующими на началах коммерческого расчета, на сумму свыше 10.000 рублей золотом, производится обязательно путем публичных торгов, о дне и условиях коих заблаговре-

менно публикуется во всеобщее сведение. Порядок публичных торгов определяется особой инструкцией Совета Народных Комиссаров. В случае стихийных бедствий государственные органы, сдающие подряды и поставки для борьбы с означенными бедствиями, могут заключить соответствующие договоры и без производства торгов. Сдача подрядов и поставок без публичных торгов для государственных органов, не находящихся на государственном бюджете, допускается исключительно в тех случаях, если операция подряда и поставки входит в круг их оперативной, производственной или коммерческой деятельности. Подряды и поставки между государственными органами заключаются без производства торгов.

Договоры на сумму в 100.000 рублей в золотом исчислении подлежат утверждению соответствующего народного комиссара, а договоры, заключенные органами, состоящими на местном бюджете, — утверждению президиума соответствующего губернского исполнительного комитета.

Народным комиссарам предоставляется право устанавливать в инструкционном порядке обязательность представления подведомственными им органами договоров на сумму 100.000 рублей золотом и ниже на утверждение тех или иных органов данного ведомства. Такое же право в отношении органов, состоящих на местном бюджете, предоставляется губернским исполнительным комитетам.

Это правило не распространяется на государственные тресты и синдикаты, правления железных дорог и пароходств, поскольку иное не предусмотрено их уставами или инструкциями подлежащего народного комиссариата.

В договоры, подлежащие утверждению согласно указанному, обязательно должно быть включаемо указание срока, необходимого для получения утверждения, в течение какового срока, подрядчик (поставщик) не в праве отказаться от принятых им условий договора или требовать их изменения. В случае неполучения уведомления об утверждении или неутверждении договора в указанный срок, договор считается вступившим в силу.

Как выше было уже указано, между понятиями подряда и поставки имеется существенное различие. Но в интересах обеспечения государственных интересов, „Положение о Госуд. подрядах и поставках“ сближает эти понятия, объединяя их в одном законе и регламентируя их на одинаковых основаниях. Положение определяет признаки того и другого понятия следующим образом:

По договору подряда подрядчик обязуется на свой страх и риск выполнить определенные задания государственного учреждения или предприятия (возведение, ремонт сооружений, заготовка дров, перевозка и т. д.), последнее же обязуется дать определенное вознаграждение за выполнение задания.

По договору доставки поставщик (продавец) обязуется доставить государству к определенному сроку известное количество вещей (товаров), определенных родовыми признаками, а государство обязуется уплатить условленную цену в деньгах или натуре. На сделки купли-продажи, не подходящие под понятие поставки, правила сего положения не распространяются.

В случае неуплаты в срок рабочим заработанного ими вознаграждения со стороны подрядчика, орган, сдающий подряд, в праве удовлетворить рабочих, при бесспорности их требования, из сумм, причитающихся к выдаче подрядчику.

Определение вознаграждения, причитающегося подрядчику, в форме процентного начисления на расходы, понесенные подрядчиком по выполнению работы, воспрещается под страхом недействительности договора.

С неисправного подрядчика или поставщика орган государства взыскивает одновременно убытки и условленную неустойку.

Учреждение или предприятие, сдавшее подряд (поставку), может авансировать подрядчика (поставщика) условленными в договоре суммами, в соответствии с организационными подготовительными расходами, действительно потребными для выполнения договора подряда (поставки), но не свыше 25 процентов цены договора. Когда подрядчиками (поставщиками)

являются государственные учреждения или предприятия, смешанные акционерные общества, а равно всероссийские и областные кооперативные объединения, государственный орган, сдающий подряд (поставку), в праве увеличивать сумму выдаваемого аванса за пределы 25 процентов цены договора, с тем, чтобы сумма аванса, превышающая 25 процентов, была полностью обеспечена залогом.

При приеме исполнения по договорам подрядов (поставок) государственные учреждения и предприятия обязаны составлять подробный приемочный акт. Последний датируется днем окончания приемки (исполнения по договору), и копия его немедленно передается подрядчику (поставщику).

В обеспечение подрядов и поставок подрядчики и поставщики должны вносить залог в размере не менее 10 процентов цены договора. Залог может быть представлен как самим контрагентом по договору подряда или поставки, так и другими лицами.

От представления залога могут быть освобождаемы, за исключением случая, когда сумма выдаваемого аванса превышает 25%, государственные учреждения или предприятия, смешанные акционерные общества, а также всероссийские и областные кооперативные объединения, выступающие в качестве подрядчиков (поставщиков).

Претензии государства, вытекающие из договоров, удовлетворяются из имущества подрядчика (поставщика) преимущественно перед всеми долгами его, за исключением недоимок по государственным налогам и сборам и задолженности по заработной плате рабочим и служащим.

В договор государственного подряда (поставки), под страхом недействительности его, должно включаться условие о неустойке, как на случай просрочки, так и на случай неисполнения договора подрядчиком (поставщиком). Размер неустойки за неисполнение договора не может быть ниже 10 процентов суммы договора.

Во всем остальном отношения между государственным органом, сдающим подряд (поставку), и подрядчиком (постав-

щиком) регулируются общими постановлениями Гражд. Кодекса, в частности, постановлениями о подряде и купле-продаже.

IX. Поручительство [1]).

По договору поручительства поручитель обязывается перед кредитором третьего лица отвечать за исполнение последним его обязательства в полном объеме или в части. Рекомендация или справка о платежеспособности должника, без точно выраженного намерения обязаться на ряду с ним, не признается поручительством.

Поручительство является обязательством придаточным, выдаваемым в обеспечение другого главного обязательства, при чем ответственность поручителя возникает лишь в случае неисправности должника по главному обязательству. Поэтому, если требование по главному обязательству не действительно, то не может возникнуть и ответственность поручителя за неисполнение должником недействительного требования. Это выражено в законе, постановляющем, что поручительством может обеспечиваться лишь действительное требование (ст. 237).

Обязываться поручительством можно только в письменной форме под страхом последствий, связанных с несоблюдением письменной формы, именно, стороны лишаются права, в случае спора, ссылаться в подтверждение договора на свидетельские показания, но не лишаются права приводить письменные доказательства.

Если иное не указано в договоре поручительства, поручитель отвечает в том же объеме, как главный должник, в частности, отвечает за уплату процентов, за возмещение убытков, причиненных просрочкой, в подлежащих случаях — за уплату неустойки, а равно за возмещение расходов по взысканию. Лица, одновременно и совместно давшие поручительство, отвечают, как солидарные должники.

---

[1]) Гражд. Код., ст. 236 — 250.

В случае неисполнения обязательства должником, кредитор в праве предъявить требование к главному должнику и поручителю, как к солидарным должникам, если противное не установлено договором поручительства. Поручитель отвечает хотя и солидарно с должником, но не безусловно, а лишь в случае неисполнения обязательства должником; отсюда следует, что до наступления неисправности должника поручитель может защищаться против иска кредитора ссылкой на преждевременность предъявления к нему иска.

Поручитель, исполнивший обязательство вместо должника, становится на место кредитора по главному обязательству, т.-е. приобретает право обратного требования к должнику; требование не только обнимает все то, что поручитель уплатил за должника кредитору, но и все убытки, связанные с неисправностью должника. Кредитор обязан, по получении удовлетворения от поручителя, передать ему все права, обеспечивающие требование к должнику, и документы, удостоверяющие это требование.

Если к поручителю предъявлен иск, то поручитель обязан привлечь должника к участию в деле. В случае неисполнения этого, должник имеет право противопоставить требованию поручителя к нему все те возражения, которые он имел против кредитора. Поручитель обязан уведомить должника о своем намерении уплатить за него долг. Невыполнивший этой обязанности поручитель теряет право обратного требования к должнику, если последний, в свою очередь, исполнил обязательство. Выполнение поручителем указанных обязанностей по отношению к должнику представляется необходимым, потому что поручитель, исполняя обязательство за должника, без его ведома или без привлечения его к участию в деле, может не знать всех тех возражений, которые должник мог бы противопоставить требованию кредитора и которые, может быть, освободили бы его от ответственности, или может не знать, что обязательство уже исполнено должником.

С другой стороны, должник, исполнивший главное обязательство, обязан немедленно известить о том поручителя. В противном случае поручитель, в свою очередь, уплативший

кредитору, не лишается права вторично взыскать долг с главного должника; последний лишь может взыскивать с кредитора неосновательно полученное.

Поручитель, привлеченный к суду, в праве защищаться против требования кредитора всеми возражениями, которые мог бы предъявить сам должник. Поручитель не теряет права на эти возражения, хотя бы сам должник от них отказался или признал свое обязательство.

Если кредитор откажется от принадлежащего ему права преимущественного удовлетворения или от установленного в его пользу обеспечения долга (напр., по залогу имущества должника), то поручитель освобождается от своего обязательства, поскольку кредитор мог бы покрыть свое требование, использовав означенные права.

Поручительство прекращается с прекращением главного обязательства. Это вытекает из того, что поручительство есть обязательство придаточное, обеспечивающее исполнение главного обязательства, и, следовательно, с прекращением последнего по каким-либо основаниям прекращения договоров, указанным в законе, прекращается и обеспечение. Закон устанавливает специальную исковую давность по договору поручительства, сокращенную по сравнению с общегражданской трехлетней исковой давностью. Именно, поручительство прекращается, если кредитор в течение трех месяцев со дня наступления срока главного обязательства не предъявил иска к поручителю; если же срок исполнения главного обязательства не указан, то, при отсутствии иного соглашения, ответственность поручителя прекращается по истечении одного года со дня заключения договора поручительства.

X. Поручение [1]). Доверенность [1]).

По договору поручения одна сторона (поверенный) обязуется совершать за счет и от имени другой стороны (дове-

[1]) Гражд. Код., ст. 251 — 263, 264 — 275.

рителя) порученные ему доверителем действия. Доверитель обязан уплатить поверенному вознаграждение, если таковое определено договором или утвержденными в законном порядке таксами.

Предметом договора поручения могут быть всякие действия, порождающие права и обязанности для доверителя, причем обязанность поверенного совершать эти действия за счет и от имени доверителя возникает не только в силу специального договора поручителя, но и в силу общего договора найма на службу или должность, по которому совершение известных действий входит в круг служебных обязанностей нанявшегося (напр., управляющего, кассира, приказчика). В этом случае договор поручения поглощается трудовым договором, составляя его разновидность и нормируясь, в отношении порядка заключения и прекращения договора и условий применения труда, специальными постановлениями Кодекса Законов о труде.

По договору поручения доверителем и поверенным могут быть не только физические лица, но и юридические лица. Договор поручения может совершаться также между несколькими доверителями с одной стороны и несколькими поверенными с другой стороны, с солидарными правами и обязанностями сторон.

Поверенный обязан исполнить порученные ему действия соответственно указаниям доверителя. Он в праве отступить от этих указаний только в том случае, если по обстоятельствам дела это представляется необходимым в интересах доверителя и он не может предварительно снестись с доверителем. Поверенный обязан: 1) сообщать доверителю, по его требованию, все сведения о ходе исполнения поручения, 2) по исполнении такового представить отчет с приложением оправдательных документов, 3) своевременно передать доверителю все полученное им в силу данного ему поручения и 4) возместить ему убытки, если таковые понесены доверителем вследствие умысла или неосторожности поверенного.

Поверенный обязан исполнить порученные ему действия лично. Он в праве передать исполнение их другому лицу

(заместителю), если он управомочен на них по договору или вынужден к тому силою обстоятельств в целях охраны интересов доверителя. В этом случае поверенный отвечает только за выбор заместителя.

Поверенный, передоверивший исполнение другому лицу, обязан немедленно уведомить о том доверителя, сообщив необходимые сведения о личности заместителя и его местожительство. Неисполнение этой обязанности возлагает на поверенного ответственность за все действия заместителя, как за свои собственные. Доверитель в праве отвести избранного поверенным заместителя.

Доверитель обязан: а) принять все законно сделанное поверенным во исполнение поручения, б) возместить поверенному издержки, которые были необходимы для исполнения поручения, в) по исполнении поручения уплатить поверенному вознаграждение, если таковое причитается. На покрытие необходимых при исполнении поручения издержек доверитель обязан выдать поверенному соответственный аванс.

Доверитель может во всякое время отменить поручение, и поверенный может во всякое время отказаться от исполнения его. Соглашения об отказе от этого права недействительны. Это правило надо понимать условно и ограничительно. Так как действия, совершенные поверенным, обязательны для доверителя и на него падают все последствия этих действий, то, разумеется, он в праве и никакое соглашение не может лишить его права по своему усмотрению отменить данное поручение, т.-е. прекратить действия поверенного. Но это должно быть выражено им в определенной форме, напр., между прочим, путем отнятия или формального уничтожения полномочия поверенного, дабы об этом стало известно третьим лицам, контрагентам доверителя. С другой стороны, поверенный, в силу личного характера договора поручения, в праве и никакое соглашение не может лишить его права отказаться от исполнения поручения, если, напр., доверитель обнаруживает к нему недоверие или если поручение по своему характеру противоречит его моральным или иным требованиям и т. п.

Но отказываясь от поручения, поверенный должен принять все меры к тому, чтобы от этого не пострадали интересы доверителя. Поэтому закон (ст. 256) постановляет, что если договор будет расторгнут поверенным при таких условиях, когда доверитель не имеет возможности заменить его или иначе обеспечить ведение дела, поверенный отвечает за причиненные убытки.

Доверитель, прекративший договор до исполнения поручения, обязан вознаградить поверенного соразмерно понесенным им трудам и вознаградить за понесенные убытки.

Кроме случаев прекращения договора поручения, вследствие отмены поручения доверителем или отказа поверенного от поручения, поручение прекращается: в силу смерти доверителя, объявления его недееспособным, безвестно-отсутствующим или несостоятельным, а равно прекращения юридического лица, от имени которого выдана доверенность, и в силу смерти поверенного или утраты им дееспособности. Влияние указанных причин на прекращение договора поручения вытекает из личного характера этого договора, действие которого не может продолжаться после смерти, физической или юридической, договорившихся сторон. Однако, из этого общего правила закон (ст. 261) устанавливает исключение для поручения управлять торговыми или промышленными предприятиями: такое поручение сохраняет силу и по смерти доверителя, пока не будет отменено его правопреемником. Это исключение сделано в целях предохранения торговых и промышленных предприятий от расстройства, которое могло бы получиться вследствие смерти их владельцев и до вступления в дело их правопреемников.

Если поручение прекратилось вследствие отмены его доверителем или вследствие смерти его, объявления его неспособным, безвестно отсутствующим, несостоятельным, или вследствие прекращения юридического лица, то, поскольку это необходимо для ограждения интересов поверенного, предполагается, что поручение сохранило силу, пока поверенный не узнал или не должен был узнать о прекращении поручения.

*

Следовательно, до этих пор действия поверенного и связанные с ним для него права и обязанности сохраняют свою силу.

В случае смерти поверенного наследники его обязаны известить доверителя и принять необходимые меры к ограждению интересов последнего.

Для совершения от имени доверителя действий, которые должны непосредственно устанавливать права и обязанности доверителя, поверенный должен быть снабжен письменною доверенностью или уполномочием. Доверенность есть документ, удостоверяющий перед третьими лицами наличность и объем полномочий поверенного, на основании которых он вступает с ними в сделки и договоры, обязывая своего доверителя или приобретая для него права. В пределах этих полномочий поверенный может действовать, и его действия связывают доверителя с третьими лицами. Отсюда ясна необходимость совершения этого документа в надлежащей форме, видимой для третьих лиц, именно, в письменной форме, с засвидетельствованием подписи доверителя в установленном порядке (перед нотариусом, народным судьею, волисполкомом, органами милиции, начальством доверителя) и с удостоверением правоспособности и дееспособности лица, выдающего доверенность.

В некоторых случаях закон требует более строгой формы, именно, обязательного засвидетельствования доверенности в нотариальном порядке под страхом недействительности доверенности: 1) в случаях когда действие должно быть совершено по отношению к правительственному органу или должностному лицу, и 2) когда доверенность выдана на управление имуществом.

Доверенность от имени государственного учреждения или предприятия должна быть выдана за подписью ответственного руководителя и снабжена печатью учреждения или предприятия.

Доверенность может быть выдана на срок не более трех лет. Если срок в доверенности не указан, она сохраняет

силу в течение одного года со дня ее выдачи. После истечения этих сроков доверенность должна быть возобновлена, т.-е. должна быть выдана новая доверенность.

Действия поверенного создают для доверителя непосредственные права и обязанности, если они совершены согласно доверенности, т.-е. в пределах его полномочий, или если они впоследствии одобрены доверителем, т.-е. косвенно или прямо приняты доверителем, несмотря на то, что они выходят из пределов полномочий, указанных в доверенности. Все совершенное поверенным вне пределов или с превышением пределов полномочий его не влечет для доверителя никакой ответственности, которая падает на поверенного. Третьи лица могут всегда проверять по содержанию доверенности пределы полномочий поверенного.

Так как выдача доверенности тесно связана с договором поручения, то тут действует то же правило, как при поручении: доверитель может во всякое время отменить доверенность, а поверенный — отказаться от нее; соглашение в отмену этого права недействительно.

Доверенность прекращается в тех же случаях, как поручение. О прекращении доверенности доверитель или его наследники обязаны известить как поверенного, так и лиц и учреждения, с которыми поверенный должен был вступить в сношения, если таковые известны доверителю и его преемникам. По требованию доверителя, поверенный должен немедленно возвратить ему доверенность и все другие относящиеся к поручению документы.

Поверенный может передоверять свои полномочия по доверенности, если он на то управомочен специальной оговоркой в доверенности. О совершении передоверия должна быть сделана отметка на подлинной доверенности. Передоверие может быть во всякое время отменено как доверителем, так и поверенным, выдавшим его. С прекращением доверенности прекращается и передоверие.

XI. Страхование [1]).

По договору страхования одна сторона (страхователь) обязуется уплатить установленный взнос (страховую премию), а другая сторона (страховщик) обязуется в случае наступления предусмотренного в договоре события (страхового случая), при имущественном страховании возместить страхователю или третьему лицу (выгодоприобретателю) понесенные им убытки в пределах условленной по договору суммы (страховой суммы), а при личном страховании уплатить страховую сумму.

Страхование по своей организации может быть государственное, при котором страховщиком является государство в лице своих общих или специальных органов, и частное, организуемое обычно акционерными страховыми обществами и обществами взаимного страхования. Затем страхование может быть обязательное, устанавливаемое законом, и добровольное, возникающее из свободного, договорного соглашения сторон. У нас в настоящее время действует государственное страхование в лице Госстраха и органов социального страхования, и также взаимное кооперативное страхование. Страхование через Госстрах бывает в некоторых случаях обязательным, в других добровольным. Социальное страхование обязательно для всех предпринимателей, применяющих наемный труд, и распространяется на всех лиц наемного труда; оно регулируется постановлениями (ст. 175 — 192) Кодекса Законов о труде. Кооперативное взаимное страхование также обязательно.

В Гр. Кодексе регулируется страхование, возникающее из договора (добровольное). Постановления его не распространяются на все виды обязательственного страхования, поскольку в правилах о последних не указывается на эти постановления. Гражд. Код. дает только общие положения, применяемые при всех видах добровольного (договорного), имущественного и личного страхования. Для каждого же отдельного вида стра-

---

[1]) Гражд. Код., ст. 367 — 398.

хования устанавливаются Народным Комиссариатом Финансов особые правила, нормирующие условия отдельных видов страхования: от огня, от падежа скота, от градобития, транспортного страхования и от несчастных случаев [1]).

Предметом страхования может быть имущество или лицо. При имущественном страховании страховая сумма не может превышать размера тех прямых убытков, которые страхователь или выгодоприобретатель могут понести при наступлении страхового случая (страховой интерес). Косвенные убытки могут быть застрахованы лишь поскольку это разрешается правилами страхования. При личном страховании и при страховании от несчастных случаев страховая сумма устанавливается по соглашению при заключении договора.

Договор имущественного страхования может быть заключен всяким лицом, заинтересованным в целости имущества, как-то: его собственником, лицом, имеющим на это имущество вещное право (по залогу или праву застройки), или право нанимателя, или по договору ответственным за ухудшение или гибель имущества. При заключении договора страхователь должен точно указать характер своего интереса и интереса выгодоприобретателя.

Договор личного страхования может быть заключен на случай наступления событий, связанных с жизнью самого страхователя или третьего лица. На случай смерти третьего лица договор может быть заключен только с письменного согласия этого третьего лица и может быть изменен или права по нему могут быть переданы другому лицу только с письменного согласия застрахованного лица.

В договоре страхования должен быть установлен срок, на который договор заключается, или периоды, к которым приурочивается исчисление страховой премии (страховой период).

Договор страхования должен быть совершен в письменной форме, под страхом его недействительности. При заключении

---

[1]) В частности, обязательное страхование от огня регулируется особыми правилами, утвержденными НКФ РСФСР 27 мая 1922 г.

договора страховщик должен выдать страхователю страховую квитанцию или полис, в которых должны быть указаны все условия страхования. Страховая квитанция или полис могут быть переданы другому лицу только согласно особым правилам, установленным для каждого отдельного вида страхования.

Договор страхования недействителен, если во время заключения его застрахованное имущество не существует более или уже отпал страховой интерес страхователя, или имущество более не подвергается той опасности, от которой страховалось, а при личном страховании—если лица, с жизнью которого связан страховой случай, нет более в живых или оно не подвергается более предусмотренному в договоре риску.

При переходе застрахованного имущества к новому владельцу (о чем страхователь обязан немедленно известить страховщика), страховщик может в течение семи дней со дня получения извещения расторгнуть договор. Если он не воспользовался этим правом, то договор сохраняет силу, и приобретатель имущества вступает во все права и обязанности страхователя. Если же он воспользовался упомянутым правом, он обязан возвратить приобретателю имущества часть полученной им вперед страховой премии, соответственно времени, остающемуся с момента перехода имущества до срока следующего взноса.

Страховщик освобождается от уплаты страховой суммы, если страховой случай наступил вследствие умысла или грубой неосторожности страхователя или выгодоприобретателя. Он также не отвечает за убытки, причиненные войной внешней и гражданской, поскольку иное не оговорено в договоре.

Все притязания из договора страхования погашаются давностью в два года.

ГЛАВА ПЯТАЯ.

Наследование [1]).

По прежнему советскому законодательству (декрет ВЦИК от 28 апреля 1918 г.) право наследования было полностью отменено. Все имущество, оставшееся после умершего, становилось собственностью государства. Гражданский Кодекс, вступивший в действие с 1-го января 1923 года, сделал уступку частным интересам и установил ограниченное право наследования,—ограниченное в двух отношениях: в отношении круга лиц, призываемых к наследованию, и в отношении размера имущества, подлежащего частному наследованию. В зависимости от обоих видов ограничения наследственного права, государство становится участником наследственной массы.

Согласно ст. 416 и 417, допускается наследование по закону и по завещанию в пределах общей стоимости наследственного имущества не свыше 10.000 золотых рублей, за вычетом всех долгов умершего. Если общая стоимость наследства превышает 10.000 зол. руб., то между государством в лице Народного Комиссариата Финансов и его органов и частными лицами, призываемыми к наследованию по закону или по завещанию, производится раздел или ликвидация наследственного имущества в части, превышающей предельную стоимость наследства, в пользу заинтересованных органов государства. Если по характеру составных частей раздел наслед-

[1]) Гражд. Код., ст. 416 — 435.

ственного имущества представляется хозяйственно-невыгодным и неудобным, то между органами государства и частными лицами устанавливается совместное владение или устанавливается право выкупа соответственной части в пользу государства или частных лиц, если последнее допускается интересами государства.

Исключение из общего правила о предельном размере наследственного имущества сделано для прав, вытекающих из заключаемых органами государства с частными лицами договоров (арендных, концессионных, застроечных и др.): эти права переходят в порядке наследования по закону и по завещанию в пределах сроков, указанных в этих договорах, без ограничения предельною стоимостью в 10.000 зол. р. (ст. 416, примечание). Ограничение в этих случаях наследственного имущества предельной стоимостью значило бы нарушение государством своего обязательства перед контрагентом договора, которым именно устанавливается определенная срочность предоставляемых ему прав, подлежащих погашению только по истечении срока и, следовательно, не подлежащих ограничению до истечения срока вследствие смерти управомоченного. Это относится как к тому случаю, когда срочное право принадлежит отдельному лицу, так и к тому случаю, когда оно принадлежит нескольким лицам на общем нераздельном праве (простое товарищество): доля каждого участника этого права переходит к наследникам без ограничения суммы (ст. 290 — 292).

Если указанные срочные права предоставлены государством юридическому лицу (акционерному обществу, паевому товариществу), то они принадлежат последнему как целому, а не отдельным членам его (акционерам, пайщикам, вкладчикам); последние имеют долю в этих правах (в виде акций и паев) не на основании договора государства с юридическим лицом, а в силу уставных правил, определяющих отношения между учредителями и акционерами, или в силу права приобретателя бумаги на предъявителя. Поэтому акции и паи, находящиеся в наследственной массе, после умершего могут переходить

к частным наследникам на общих основаниях не свыше предельной суммы в 10.000 руб. зол. (из расчета их номинальной стоимости). В этом случае срочные права, предоставленные юридическому лицу, не погашаются до истечения срока договора, а государство заступает место умерших акционеров или пайщиков в части акций и паев, превышающих предельную наследственную сумму и поступивших в распоряжение государства.

Круг лиц, призываемых к наследованию по закону и по завещанию, ограничивается прямыми нисходящими (детьми, внуками и правнуками) и пережившим супругом умершего, а также нетрудоспособными и неимущими лицами, фактически находившимися на полном иждивении умершего не менее одного года до его смерти. Наследниками могут быть только лица, находящиеся в живых к моменту смерти наследодателя, а также дети, зачатые при его жизни и родившиеся после его смерти (ст. 418).

Наследование по закону имеет место во всех случаях, когда и поскольку оно не изменено завещанием. При наследовании по закону наследственное имущество делится поголовно на равные доли между всеми лицами, имеющими право наследования. Те, кто совместно проживал с умершим, получают имущество, относящееся к обычной домашней обстановке и обиходу, за исключением предметов роскоши, без зачисления в предельную сумму (ст. 419 — 421).

Завещанием признается сделанное лицом в письменной форме распоряжение на случай смерти о предоставлении имущества одному или нескольким определенным лицам из числа указанных в ст. 418 или о распределении его между несколькими или всеми этими лицами в ином порядке, чем это предусмотрено в случае наследования по закону.

Завещатель может лишить прав законного наследования одного, некоторых или всех лиц, указанных в ст. 418. В этом случае наследственное имущество в целом или в части переходит к государству.

На получающего по завещанию наследственное имущество завещатель может возложить исполнение какого-либо обяза-

тельства в пользу одного, нескольких или всех остальных законных наследников, которые, в силу этого распоряжения, получают право требовать исполнения соответствующего обязательства со стороны наследника по завещанию.

Допускаются завещания, в которых на тот случай, если бы назначенный по завещанию наследник умер раньше открытия наследства или не принял его, завещатель призывает к наследованию кого-либо другого из законных наследников (ст. 422, 424).

Завещание должно быть подписано завещателем и представлено в нотариальный орган для внесения в актовую книгу. Взамен подписи завещателя, завещания неграмотных подписываются за них третьим лицом — рукоприкладчиком. Выпись из актовой книги заменяет подлинное завещание. Завещание, позднее составленное, отменяет предыдущее, поскольку о последнем не остается распоряжений, не предусмотренных позднейшим завещанием. Завещатель может и без составления нового завещания отменить прежнее посредством нотариального или судебного заявления об этом, заносимого в актовую книгу или судебный протокол (ст. 425, 426).

В разъяснение порядка совершения завещаний Народный Комиссариат Юстиции циркуляром от 2 февраля 1923 г. предписал следующие правила: Нотариальные конторы могут принимать завещания, представляемые только лично завещателями, а отнюдь не их поверенными. Завещания совершаются нотариальным порядком, с соблюдением всех установленных для нотариальных актов правил. При совершении завещаний нотариусы проверяют в порядке ст. ст. 7 и 27 Полож. о Госуд. Нот. законность распоряжений завещателя. Они, однако, не проверяют принадлежности завещаемого имущества и не требуют доказательств принадлежности лиц, коим по завещанию предоставляется или между которыми распределяется имущество, к числу указанных в ст. 418 Гр. Код. Грамотный завещатель расписывается в актовой книге, а за неграмотного расписывается в книге рукоприкладчик. Рукоприкладчиком не может быть лицо, в пользу которого

по завещанию предоставлено какое-либо имущество. Завещателю выдается выпись по общим правилам, установленным для выписи Положением о Госуд. Нот. Вторичные и последующие выписи выдаются или самому завещателю, или лицам, надлежащим образом им уполномоченным. В случае уничтожения завещаний, об этом делается отметка в порядке, указанном в § 42 Инструкции Нотариату, в книгах, на проекте завещания и в выписи, если таковая представлена завещателем.

Исполнение завещания возлагается на назначенных в нем наследников, разве бы завещатель поручил в завещании особому лицу — исполнителю завещания — исполнить его волю. В этом случае требуется согласие исполнителя на самом завещании или в отдельном заявлении, приложенном к завещанию.

Разногласия и споры между частными лицами или между частными лицами и органами государства по вопросам оценки, разделения и порядка расчетов по наследуемому имуществу разрешаются судом.

Если присутствующий в месте открытия наследства наследник в течение 3 месяцев со дня принятия мер охранения не заявит подлежащему суду об отказе от наследства, он считается принявшим наследство. Если он отказался, то доля его переходит к государству (ст. 429).

Находящиеся налицо наследники могут вступить в управление наследственным имуществом, не дожидаясь явки прочих наследников, каковые, своевременно явившись, могут истребовать свою долю наследственного имущества. Наследники, отсутствующие в месте открытия наследства, могут принять наследственное имущество лично или через поверенных в течение шести месяцев со дня принятия мер охранения наследственного имущества. Доля неродившегося к моменту открытия наследства наследника может быть в течение 3-х месяцев по его рождении истребована его законным представителем.

Вызов наследников через публикацию или иными способами не производится, но народным судом по месту открытия

наследства принимаются меры охранения наследства немедленно по получении извещения о смерти наследодателя. Охранение наследства продолжается до явки всех наследников, но не долее 6-ти месяцев. Отдел записей актов гражданского состояния по месту последнего жительства наследодателя, осведомившись о смерти наследодателя, обязан немедленно известить о том подлежащий народный суд. Местом открытия наследства признается последнее местожительство наследодателя (ст. 429 — 431).

Лица, призванные к наследованию по закону или по завещанию, могут просить у местного народного судьи выдачи свидетельства, подтверждающего их права на наследство.

При отсутствии наличных наследников предприятия, находящегося на ходу (торговые и промышленные предприятия и ремесленные заведения), суд назначает особого ответственного попечителя по представлению государственного органа, ведающего соответственными предприятиями или заведениями (ст. 432).

В случае неявки наследников в течение шести месяцев по принятии мер охранения наследственного имущества, а равно в случае отказа наследников от наследства, имущество признается выморочным и поступает в распоряжение соответствующих органов государства (ст. 433).

Наследник, принявший наследство, а равно государство, к которому перешло выморочное имущество, отвечают по долгам, обременяющим наследство, лишь в пределах действительной стоимости наследственного имущества. Кредиторы наследодателя обязаны заявить свои претензии, под страхом утраты права требования, в течение 6-ти месяцев со дня принятия мер охранения (ст. 434).

По иностранным законодательствам наследник является полным (универсальным) преемником умершего, и поэтому, раз он принял наследство, он обязан отвечать по всем долгам наследодателя, независимо от стоимости наследства, хотя бы долги превышали наличную стоимость наследства. По советскому законодательству применяется другой принцип: наслед-

ник, принявший наследство, а также государство, получившее в свое распоряжение выморочное имущество, отвечают по долгам умершего лишь в пределах действительной стоимости наследства.

По общему правилу, принятому в большинстве иностранных законодательств, судьба выморочного имущества, оставшегося после иностранцев, определяется по принципу территориальному, т.-е. по законам той страны, где это имущество находится. Исключения делаются для тех государств, с которыми заключены соответственные конвенции. Согласно ст. 8 Постановления о введении в действие Гражд. Кодекса, и по нашему законодательству должен применяться в отношении выморочного имущества принцип территориальный (а не национальный), за исключением имуществ граждан государств, с которыми РСФСР вступило в соглашение, если в этом соглашении имеется иная регулировка этого вопроса.

В дополнение к правилам о порядке наследования, содержащимся в Гражд. Кодексе, издана *„Инструкция о наследственных пошлинах и о наследственных имуществах, переходящих к государству“* (декрет Совнаркома от 18 мая 1923 г.— Собр. узакон. 1923 г., № 59).

Инструкция эта содержит в себе следующие постановления:

Общие положения.

1. Общее по Р. С. Ф. С. Р. и союзным с ней советским республикам заведывание по делам, относящимся, как до взимания пошлин с наследства, так и до наследственных имуществ, переходящих к государству, принадлежит Народному Комиссариату Финансов.

2. Исчисление пошлины, участие в охранительных мерах, в распределении и ликвидации имуществ и вообще осуществление мер, указанных в настоящей инструкции, возлагается на областные и губернские финансовые отделы.

3. Правила настоящей инструкции распространяются на наследства, открывшиеся с 1-го января 1923 года.

4. Моментом открытия наследства считается день смерти наследодателя или объявления его умершим.

5. Местом открытия наследства признается место последнего постоянного жительства умершего (ст. 11 Гражданского Кодекса), а в тех случаях, когда таковое неизвестно — место объявления его умершим; для лиц, умерших за границей и не имеющих постоянного жительства в пределах Р. С. Ф. С. Р. и союзных с ней республиках — местонахождение имущества.

6. Правила настоящей инструкции распространяются и на имущества, оставшиеся после иностранцев, с теми изъятиями, которые установлены в трактатах и конвенциях с иностранными государствами.

7. Во исполнение п. п. „а“, „б“, „в“ и „г“ ст. 1 декрета Всероссийского Центрального Исполнительного Комитета о наследственных пошлинах (Сбор. Узак. 1922 г. № 71, ст. 905) пошлина исчисляется согласно нижеследующей примерной таблице:

При наследовании на одно лицо (в золотых рублях):	Ставки пошлины составляют:
Ниже 1.000 руб.	Свободно от пошлины.
От 1.000 „ до 3.000 руб.	1% суммы наследственной доли.
Свыше 3.000 „ „ 3.030 „	30 руб. + 100% с суммы, превышающей 3.000 руб. до 3.030 руб. (напр., наследственная доля в 3.020 р. — 50 р.)
„ 3.030 „ „ 6.000 „	2%.
„ 6.000 „ „ 6.125 „	120 р. + 100% с суммы, превышающей 6.000 р. до 6.125 р. включительно.
„ 6.125 „ „ 10.000 „	4%.
„ 10.000 „ „ 10.800 „	400 р. + 100% с суммы, превышающей 10.000 „ до 10.800 р.
„ 10.800 „ „ 20.000 „	1.200 р.
„ 20.000 „ „ 21.200 „	1.200 „ + 100% с суммы, превышающ. 20.000 „ до 21.200 р.
„ 21.200 „ „ 30.000 „	2.400 „
„ 30.000 „ „ 31.600 „	2.400 „ + 100% с суммы, превышающ. 30.000 „ до 31.600 р.
„ 31.600 „ „ 40.000 „	4.000 „

Свыше 40.000 руб. до 42.000 руб.	4.000 „+100% с суммы, превышающ. 40.000 „ до 42.000 р.
„ 42.000 „ „ 50.000 „	6.000 „
„ 50.000 „ „ 52.400 „	6.000 „+100% с суммы, превышающ. 50.000 „ до 52.400 р.
„ 52.000 „ „ 60.000 „	8.400 „
И т. д. по той же схеме.	и т. д. по той же схеме.
Свыше 239.200 рублей.	50%

Оценка наследственного имущества.

8. Стоимость имущества и прав, наследуемых на общем основании в размере не свыше десяти тысяч золотых рублей, исчисляется отдельно от прав, вытекающих из заключенных органами государства с наследодателями договоров (арендных, концессионных, застроечных и других — примечание к ст. 416 Гражданского Кодекса), в случае перехода этих прав в порядке наследования.

9. Губернский финансовый отдел в праве предъявить требования ко всем советским (государственным и коммунальным), общественным и частным учреждениям и предприятиям, в том числе к учреждениям Государственного банка, кредитным установлениям и сберегательным кассам, о сообщении ему всех необходимых данных для установления как общих оценочных норм, так и специальных оценок отдельных предметов или имуществ.

10. Губернские финансовые отделы имеют право требовать от страховых учреждений доставления сведений о страховой оценке наследственного имущества, а в подлежащих случаях — о сумме страхового вознаграждения, причитающегося к выдаче наследникам страхователя.

11. В состав цены наследственной массы входит стоимость как всякого наличного, так равно и находящегося в долгу и споре имущества.

12. Из стоимости наследственного имущества исключается:

а) невыданная, но следовавшая выдаче заработная плата рабочим и служащим;

б) вознаграждение за медицинскую помощь и за уход во время предсмертной болезни лица, оставившего наследство;

в) расходы на погребение наследодателя, кроме расходов, связанных с отправлением обрядов религиозных культов;

г) налоги и пошлины, причитающиеся с наследодателя, с накопившимися по день открытия наследства недоимками;

д) долги наследодателя, документально подтвержденные (векселями, заемными письмами, торговыми книгами и пр.), обеспеченные и не обеспеченные залогом, в размере неуплаченной по день открытия наследства капитальной суммы с нарослими на нее процентами;

е) предметы домашней обстановки и обихода, переходящие к лицам, совместно проживавшим с наследодателем, за исключением предметов роскоши, подлежащих поимущественному обложению.

ж) права на землю, находящуюся в трудовом пользовании двора, и возведенные на ней постройки, сельско-хозяйственный инвентарь и продукты, принадлежащие всем членам двора в полном его составе.

13. Стоимость переходящего по наследству имущества определяется по ценам, существовавшим в день открытия наследства в месте, где имущество находилось, по оценке, в подлежащих случаях, сведущими людьми с переводом на золото по официальному курсу.

14. Стоимость переходящих по наследству строений, как в черте города, так и вне ее, за исключением строений, упомянутых в п. „ж". ст. 12, определяется по страховой оценке, по оценке для взыскания налога со строений, налога подоходно-поимущественного по десятикратной валовой или двадцатикратной чистой доходности, или по последней продажной цене, в зависимости от того, какая из этих оценок выше.

15. Стоимость товаров определяется по официальным, регистрируемым подлежащими учреждениями, справочным ценам. Данные торговых книг о товарных ценах также могут приниматься во внимание при определении стоимости товаров с поправками на разницу в ценах от момента записи до момента открытия наследства.

Примечание. Для определения стоимости товаров цены должны быть приняты закупочные для перепродажи.

16. Стоимость предметов домашнего обихода определяется по данным комиссии, по подоходно-поимущественному налогу, по страховым оценкам, а также, в случае надобности, по показаниям экспертов, приглашаемых из ломбардов, коммунальных отделов и

другими способами. Предметы старины и искусства оцениваются специальной экспертной комиссией музейного отдела на основании п. „а“ ст. 4 постановления Всероссийского Центрального Исполнительного Комитета и Совета Народных Комиссаров от 8-го марта 1923 года (Сбор. Узак. 1923 г. № 20, ст. 245).

Примечание. В случае спора, заявленного наследниками против оценки домашней обстановки и ценных имуществ (кроме промышленных предприятий), наследникам принадлежит право требовать продажи спорных имуществ с аукциона при чем вырученная сумма (за вычетом расхода на аукцион) считается суммой, переходящей по наследству.

17. Стоимость денежных капиталов, помещенных, как в наличных деньгах, так и во вкладах в кредитных учреждениях, кроме государственных бумаг, акций, паев и облигаций, а также стоимость требований с других лиц, выраженных в денежной сумме, определяется по номинальной сумме капитала, с начислением процентов по день открытия наследства. Стоимость денежных капиталов, помещенных в торговые и промышленные предприятия определяется по балансу, составляемому на день открытия наследства.

18. Стоимость требований по договорам, заключенным с казною, если в какой-либо части отношения по договорам не ликвидированы и наследодателю причитаются какие-либо платежи, определяется по истребовании, в подлежащих случаях, сведений от того учреждения, с которым договор заключен, в случае, если это вызывает сомнение.

19. Стоимость права по договорам, касающимся аренды, концессий, а также права застройки и проч. в неиспользованной наследодателем части, определяется следующим образом. Средняя чистая годовая доходность за последнее трехлетие, или, в случае более краткого срока действия договора, вообще, за все время уже состоящегося использования прав по названным договорам, принимается за нормальную чистую годовую доходность для предстоящего неиспользованного по этим договорам периода, капитализируется по таблице, определяющей капитализированную из пяти процентов годовых стоимость ежегодных платежей в размере одного рубля в течение соответствующего числа лет.

*

20. Стоимость котируемых на бирже государственных бумаг, а равно акций, облигаций и паев действующих акционерных обществ и товариществ определяется по курсу дня открытия наследства с переводом на золото по официальному курсу.

Об исчислении пошлин и наследств.

21. Исчисление пошлины по каждому наследству производится губернским финансовым отделом той губернии, в какой имело постоянное жительство (ст. 11 Гражданского Кодекса Р. С. Ф. С. Р.) лицо, оставившее наследство, а в случае неизвестности, в районе которого находится наследственное имущество.

Примечание. В тех случаях, когда наследственное имущество находится в районе действий нескольких губернских финансовых отделов, исчисление пошлины производится тем именно губернским финансовым отделом, в районе которого проживал наследодатель.

22. О каждом случае смерти, если после умершего осталась наследственная масса стоимостью приблизительно не ниже одной тысячи рублей золотом (кроме обычной домашней обстановки), в городах домоуправления, а в сельских местностях — сельские советы должны в двухнедельный срок сообщать в местный губернский финансовый отдел, с указанием имени, отчества и фамилии наследников, если они известны.

23. Все правительственные установления, как судебные, так и административные и должностные лица, уведомляют губернский финансовый отдел об обнаруженных из делопроизводства их случаях перехода по наследству имущества, подлежащего оплате пошлиною, если из делопроизводства не усматривается, что пошлина уже уплачена.

24. В случаях, когда наследники или заинтересованные учреждения обратились к суду и последним приняты меры охранительного характера, все данные по делу, как-то: опись имущества, составленная судебным исполнителем (по требованию губернского финансового отдела), а равно и разного рода определения суда сообщаются губернскому финансовому отделу.

25. Губернские финансовые отделы имеют право, в случае надобности, через подведомственных должностных лиц, обозревать в правительственных (судебных и административных) установлениях, у должностных лиц, а равно в страховых и кредитных учреждениях, в порядке, устанавливаемом соглашением подлежащих ведомств, производство всех дел, касающихся имуществ, переходящих по наследству, и требовать выдачи разного рода справок или выписей.

26. О каждом наследственном имуществе, подлежащем оплате пошлиною, наследники, принимающие наследство, или исполнитель завещания обязаны представить в подлежащий финансовый отдел заявление о составе и ценности наследственного имущества в месячный срок со дня принятия наследства (ст. ст. 429 и 430 Гражданского Кодекса).

27. Заявление о наследственном имуществе должно содержать в себе: 1) имя, отчество и фамилию наследодателя, с указанием времени и места смерти, а также места последнего его жительства; 2) имя, отчество и фамилию наследников, местожительство их, с указанием родства наследодателя с наследником. Заявления, подаваемые исполнителями, должны содержать в себе требуемые сим пунктом сведения о всех наследниках по завещанию; 3) перечисление всех переходящих к наследникам: а) имуществ, капиталов и пр. с указанием местонахождения этого имущества и с означением наименования, числа и достоинства ценных бумаг каждого вида, при чем относительно спорных имуществ должно быть указано, где спор по таковым производится, б) долговых имуществ, с указанием вида обязательств, как и когда выдано каждое из них, на какую сумму и на какой срок; 4) означение цены каждого из имуществ особо, по собственной оценке лица, подающего заявление, в советских рублях на день открытия наследства; 5) сведения о долгах, обременяющих наследство, и о прочих суммах, подлежащих исключению из ценности наследства; 6) подпись лица, подающего заявление, с указанием его местожительства.

28. Заявление подается в тот губернский финансовый отдел, которому принадлежит исчисление пошлин с наследства, или по месту нахождения имущества — соответствующему губернскому финансовому отделу или уездному финансовому отделу.

29. В случаях сомнений по существу поданного заявления, губернский финансовый отдел поручает уездному финансовому отделу произвести через местных налоговых работников обследование имущественной массы и устранить все те неясности и недоразумения, которые возникли у губернского финансового отдела.

30. Если окажется, что к наследнику переходит имущество, которое не было в виду при первоначальной подаче заявления о наследстве, или по долговой претензии будет получено более той суммы, в какую она была оценена по заявлению, то не позднее месяца по обнаружении сих обстоятельств наследник или исполнитель, по принадлежности, обязаны сделать дополнительные заявления.

31. По установлению всех данных о составе и ценности наследственного имущества губернский финансовый отдел определяет сумму наследственной пошлины и составленный расчет объявляет плательщику, с указанием сроков и порядка обжалования.

32. Возражения на постановления губернских финансовых отделов об оценке имущества, исчислении пошлин и наложенных штрафах подаются наследниками или исполнителями завещаний в двух экземплярах в губернский финансовый отдел в течение двух недель со дня объявления им расчета пошлин.

Если губернский финансовый отдел признает возражение заслуживающим уважения, то он соответственно изменяет расчет пошлин.

Возражение, признаваемое им полностью или в части не подлежащим удовлетворению, препровождается губернским финансовым отделом для дальнейшего разрешения в народный суд по месту открытия наследства.

33. Народный суд входит в обсуждение составленного губернским финансовым отделом расчета и копию состоявшегося по такому возражению определения сообщает губернскому финансовому отделу.

34. Наследники и исполнители завещания обязаны внести причитающуюся с наследства пошлину в течение двух недель со дня объявления им постановления о ее размере.

35. Из этого правила допускаются следующие исключения:

1) Если имущество предоставляется наследнику при наступлении известного условия или срока, то пошлина вносится через две недели по наступлении такового условия или срока.

2) С переходящего по наследству долгового имущества пошлина вносится в течение двух недель со дня наступления срока платежа по обязательству. Если наследник или исполнитель до истечения означенного срока удостоверит предъявление им иска по такому обязательству, то взыскание пошлины производится в порядке п. 3 этой статьи. При погашении долгового обязательства до срока, пошлина вносится в течение двух недель со дня его погашения. С бессрочных обязательств пошлина вносится при получении по ним удовлетворения. При этом неуплаченная с долгового имущества пошлина обеспечивается надписями о взыскании пошлины на долговых документах.

3) С переходящих по наследству исков об имуществе пошлина взыскивается при получении наследником состоявшего в споре имущества.

36. Пошлина взыскивается с каждого наследника отдельно, при чем в тех случаях, когда завещанием на наследников возложена обязанность произвести другим законным наследникам выдачи имущества, превышающие стоимость одной тысячи рублей золотом на одно лицо, причитающаяся с означенных выдач пошлина взыскивается с наследников; наследникам же предоставляется право удержать выплаченную сумму при производстве ими выдач.

37. В случае заявления плательщиков о желании воспользоваться отсрочкой или рассрочкой взноса причитающейся пошлины, губернский финансовый отдел, в виду индивидуальных условий доходоспособности той или иной наследственной массы, может предоставлять отсрочку на один год без начисления процентов, но с переводом платежа пошлин по официальному курсу или рассрочку не свыше трех лет с тем, чтобы взнос рассроченной суммы производился равными частями по истечении каждого года, под условием платежа в пользу казны по 1% в месяц с той суммы, которая причитается по рассрочке на второй и третий годы, при чем губернский финансовый отдел в обоих случаях принимает меры обеспечения казенного взыскания до полного его удовлетворения.

38. Судебные установления выдают копии решительных определений суда по делу не прежде, как по представлении наследниками или исполнителями удостоверения подлежащего губернского финан-

сового отдела во взносе причитающейся с наследственного имущества пошлины или в обеспечении ее уплаты установленным порядком.

39. Правительственные установления как судебные, так и административные и общественные учреждения и должностные лица, а также кредитные учреждения обязаны совершать и принимать акты о наследственном имуществе не иначе, как по представлении наследниками надлежащего удостоверения об обложении этого имущества наследственной пошлиной.

40. Капиталы, следуемые наследникам, могут быть им переданы лишь по удержании из них следуемой пошлины и всех недоимок, лежащих на наследственной массе.

41. Если причитающаяся с переходящего по наследству имущества пошлина не будет внесена в казну в установленный срок, то таковая немедленно взыскивается в порядке Положения о взимании налогов и сборов (Сбор. Узак. 1922 г. № 44, ст. 550).

42. Обеспечение поступления пошлины производится по распоряжению губернского финансового отдела наложением ареста или запрещения в сумме взыскания на то имущество, за которое причитается пошлина, или же, по усмотрению губернского финансового отдела, на иное принадлежащее плательщику имущество, по его о том ходатайству. Расходы по обеспечению поступления пошлины возмещаются с лиц, обязанных платежом пошлины.

43. В обеспечение пошлины могут быть также представляемы процентные бумаги, допускаемые в обеспечение казенных залогов, подрядов и поставок.

44. Неподача заявления, просрочка заявления, а равно и умолчание в заявлении о наследственном имуществе, карается по 1-й части ст. 79 Уголовного Кодекса.

45. Домоуправления и сельские советы, не подавшие заявления, предусмотренного ст. 22 инструкции, караются по ст. 118 Уголовного Кодекса.

Обязанности органов Народного Комиссариата Финансов при судебной охране наследственного имущества.

46. Губернский финансовый отдел обращается в народный суд с просьбой о принятии охранительных мер всякий раз, когда обна-

ружится, что нет законных наследников, или законные наследники отсутствуют, или когда имеются факты, доказывающие расхищение наследственного имущества.

47. Если губернский финансовый отдел обнаружит имущество, принадлежащее безвестно отсутствующему лицу, то он входит в суд с ходатайством о признании такого лица умершим, согласно ст. 12 Гражданского Кодекса и ст. 5 постановления Совета Народных Комиссаров от 17-го июня 1918 года (Собр. Узак. 1918 г. № 56, ст. 624).

48. Губернский финансовый отдел, в лице своего представителя, принимает участие во всех действиях по охране наследственного имущества, если эти действия предприняты по его заявлению. Кроме того, он имеет право вступать во всякое производящееся в судебных местах дело об охране наследственного имущества.

Примечание. Отсутствие представителя губернского финансового отдела не останавливает действий по охране наследственного имущества.

49. Губернский финансовый отдел, в случаях, предусмотренных в ст. 46, производит оценку внесенного судебным исполнителем в опись наследственного имущества, если представитель губернского финансового отдела при описи не участвовал, и копию оценки препровождает в народный суд.

Примечание. Усмотрев из данных, добытых в месте открытия наследства, что наследодатель владел каким-либо имуществом вне этого места, губернский финансовый отдел обращается с просьбой в подлежащий губернский финансовый отдел или непосредственно в народный суд о выяснении состава и ценности наследственного имущества и о принятии с его стороны соответствующих мер.

50. Губернский финансовый отдел участвует в качестве стороны при рассмотрении в народном суде всех вопросов, перечисленных в ст. ст 417, 428 и 433 Гражданского Кодекса, а именно вопросов по разделу и ликвидации наследственного имущества в части, причитающейся государству, и по передаче государству выморочного имущества, а также при рассмотрении судом разногласий и споров между частными лицами и органами государства по вопросам оценки, распределения и порядка расчетов по наследственному имуществу.

О внесудебном разделе.

51. Губернский финансовый отдел предлагает наследникам, в случаях, не предусмотренных в ст. 46, произвести раздел наследственного имущества с целью выделения доли, причитающейся государству.

52. Когда, кроме совершеннолетних наследников, имеются наследники несовершеннолетние, то в действиях, связанных с внесудебным разделом, их заменяют их законные представители — родители или опекуны.

53. Если меры охраны со стороны суда не приняты, то моментом, равнозначущим со днем принятия мер охранения наследственного имущества, считается день принятия к производству губернским финансовым отделом дела о наследстве, т.-е. поступления от наследников заявления о составе и ценности имущества (ст. ст. 26 и 27), или день состоявшегося постановления губернского финансового отдела о привлечении наследников к ответственности за неподачу этого заявления (ст. ст. 44 и 45). С этого дня исчисляется:

а) трехмесячный срок для заявления присутствующих на месте наследников об отказе от наследства (ст. 429 Гражданского Кодекса);

б) шестимесячный срок для явки отсутствующих наследников для принятия наследства (ст. 430 Гражданского Кодекса);

в) шестимесячный срок для предъявления кредиторами наследодателя своих претензий (примечание к ст. 434 Гражданского Кодекса).

Примечание 1. Если после начала принятия мер к внесудебному разделу со стороны суда последует принятие охранительных мер, то дело о внесудебном разделе прекращается.

Примечание 2. В губернском финансовом отделе вывешивается объявление о принятии им к своему производству дела о наследстве.

54. Губернский финансовый отдел, если считает необходимым, назначает из числа наличных наследников, опекунов или исполнителей завещания лицо, которому по описи передаст на хранение наследственное имущество. В случае недостижения соглашения

между наследниками и губернским финансовым отделом относительно назначения хранителя имущества, дела обращаются к рассмотрению в судебном порядке.

55. Для составления проекта внесудебного раздела, губернский финансовый отдел назначает своего представителя, который, собрав все данные о составе и ценности наследственного имущества наличного и долгового, а также о сумме лежащих на наследстве долгов, совместно с наследниками вырабатывает проект внесудебного раздела, который представляется им на утверждение губернского финансового отдела.

Примечание. Если раздел или выдел наследственного имущества представляется хозяйственно-невыгодным или неудобным, то между органами государства и частными лицами устанавливается совместное владение под наблюдением губернского финансового отдела.

56. Губернский финансовый отдел в месячный срок или утверждает представленный проект и уполномочивает своего представителя на заключение с наследниками соглашения о внесудебном разделе, или изменяет проект и для заключения соглашения вызывает наследников в губернский финансовый отдел, или поручает вызов наследников уездному финансовому отделу.

57. Подписанное всеми наличными наследниками соглашение о внесудебном разделе не подлежит обжалованию со стороны подписавших его.

58. Если после подписания соглашения о внесудебном разделе обнаружится имущество, принадлежащее наследодателю, оно переходит к государству.

59. Если наследники откажутся от подписания соглашения о внесудебном разделе, губернский финансовый отдел передает дело в подлежащий суд.

Об охранении торговых и промышленных предприятий.

60. Не останавливая действия торгового или промышленного предприятия, губернский финансовый отдел приводит в известность его баланс на день открытия наследства, и производит опись и

оценку строений, машин, сырого и обработанного материала и товара, а также связанных с предприятием денежных средств.

61. По соглашению с государственными учреждениями, ведающими соответственными предприятиями, а также с наследниками, губернский финансовый отдел утверждает ответственным попечителем то лицо, кто при жизни наследодателя был руководителем предприятия, товарищем наследодателя или его ближайшим помощником, как в тех случаях, когда это лицо является законным наследником наследодателя, так и в тех случаях, когда он законным наследником не состоит. Если заведывал предприятием сам владелец, то в случае отсутствия такого лица ответственным попечителем утверждается старший служащий предприятия совместно с одним из наследников.

62. В случае отсутствия соглашения между органами государства и наследниками вопрос о назначении ответственного попечителя разрешается судом по представлению губернского финансового отдела.

63. Когда наследники отсутствуют в месте открытия наследства или все они несовершеннолетние, суд назначает ответственного попечителя по представлению губернского финансового отдела, который выбирает такое лицо, по соглашению с государственным учреждением, ведающим соответственными предприятиями.

64. Если по жалобе наследников, оказавшейся основательной, или по другим данным, губернский финансовый отдел придет к заключению, что управление ответственного попечителя ведет к ущербу предприятия, губернский финансовый отдел, отстранив его, поступает в порядке, указанном в предшествующих статьях (61 — 63).

65. Ответственный попечитель за свою работу получает вознаграждение из средств предприятия в размере, утвержденном губернским финансовым отделом.

66. После смерти владельца все ответственные служащие обязаны, в случае отказа их от должности, представлять ответственному попечителю каждый по своей части надлежащие отчеты.

Передача наследственного имущества государству.

67. На основании определения народного суда (ст. 50), или на основании внесудебного соглашения с наследниками (ст. 57) к государству переходит:

а) наследственное имущество в целом, если оно окажется выморочным за отсутствием законных наследников (ст. 418 Гражданского Кодекса), за неявкой их в установленный шестимесячный срок (ст. 434 Гражданского Кодекса) или за отказом их от принятия наследства (ст. 429 Гражданского Кодекса);

б) наследственное имущество в части, превышающей десять тысяч золотых рублей, не подлежащей наследованию (ст. 416 Гражданского Кодекса);

в) имущество, подлежащее передаче государству в силу ст. ст. 422 и 429 Гражданского Кодекса.

68. На основании определения суда (ст. 50) или на основании внесудебного соглашения с наследниками (ст. 57) производится передача наследственного имущества государству. При передаче имущества присутствуют представитель губернского финансового отдела, представитель того ведомства, в распоряжение которого имущество передается, и наследники. Имущество передается по описи, составленной во время охранения имущества, о чем составляется акт, подписываемый всеми присутствующими.

Примечание. Отсутствие наследников не останавливает передачу имущества.

Распределение имущества, перешедшего к государству.

69. В случае совместного владения государства и частных лиц каким-либо имуществом, раздел этого имущества производится одним из следующих способов:

а) выкуп наследниками части наследства, приходящейся на долю государства;

б) выкуп государством части наследства, приходящейся на долю наследников;

в) раздел в натуре;

г) продажа с торгов имущества, неудоделимого в натуре и раздел в соответственных частях вырученной от продажи суммы между государством и наследниками.

70. Выбор способа ликвидации совместного владения государства и частных лиц промышленным предприятием зависит от со-

глашения губернского финансового отдела с губернским советом народного хозяйства. Если соглашение не будет достигнуто, то вопрос разрешается губернским исполнительным комитетом.

71. Имущество, поступившее по разделу в пользу государства на основании ст. 69, также распределяется в порядке, установленном в ст.ст. 72—78, а деньги, вырученные от продажи имущества с торгов, вносятся в кассу губернского или уездного финансового отдела в доход государства.

72. Имущество выморочного двора, входящего в состав земельного общества, поступает в распоряжение того земельного общества, в пределах коего наследодатель имел постоянное пребывание.

73. В городских поселениях права на застройку и немуниципализированные постройки поступают в распоряжение коммунального отдела по месту нахождения таковых.

74. В распоряжение губернского совета народного хозяйства поступают промышленные предприятия, имеющие государственное значение, как в поселениях городских, так и вне их, за исключением предприятий, не имеющих такого значения, которые по представлению о том губернского финансового отдела и губернского исполнительного комитета, продаются с публичных торгов со внесением денег в кассу губернского или уездного финансового отдела в доход государства.

75. В распоряжение губернского отдела социального обеспечения поступают предметы питания, первой необходимости и сельского хозяйства, для обращения их в натуральный фонд социального обеспечения согласно ст. 6 постановления Совета Народных Комиссаров от 14 мая 1921 года и 11-го июля 1922 года (Собр. Узак. 1921 г. № 48, ст. 236 и 1922 г. № 44, ст. 544).

76. В распоряжение губернского отдела народного образования поступают все предметы искусства и старины, имеющие особую художественную и историческую ценность (ст. 2 постановления Совета Народных Комиссаров от 19-го ноября 1920 года, — Собр. Узак. 1921 г. № 18, ст. 111), а также собрания книг для передачи музеям, университетам и другим просветительным учреждениям.

77. Все наличные деньги и денежные капиталы в русской и иностранной валюте, государственные ценные бумаги, благородные металлы и драгоценные камни, паи, акции и облигации, а также суммы,

получаемые при взыскивании долгового имущества, вносятся в кассу губернского или уездного финансового отдела в доход государства.

78. По постановлению губернского исполнительного комитета торговые предприятия или находящиеся в них товары и предметы, за изъятием имуществ, перечисленных в ст.ст. 75 — 77, могут быть переданы государственным и кооперативным магазинам по ранее произведенной оценке. Комиссия по передаче имуществ состоит из представителей губернского финансового отдела, губернского продовольственного комитета и потребительского кооперативного объединения.

79. Прочее выморочное наследственное имущество продается с публичных торгов, и деньги вносятся в кассу губернского или уездного финансового отдела в доход государства.

80. Все разногласия между органами государства по вопросу о распределении или ликвидации имущества, переданного государству, разрешаются губернским исполнительным комитетом.

81. Расходы, связанные с производством торгов, покрываются из денег, вырученных от продажи выморочного имущества.

82. Все расходы, соединенные с произведенными органами фиска или по их требованию действиями, вызываемыми необходимостью выяснения состава, охранения, установления ценности, раздела или ликвидации наследственного имущества, покрываются из особого кредита, ассигнуемого в бюджетном порядке.

83. Если указанные в ст. 82 расходы были вызваны неправильными действиями или заявлениями наследников, то могущие возникнуть в этих случаях разногласия между последними и органами Народного Комиссариата Финансов о распределении означенных расходов подлежат разрешению суда.

84. Расходы, связанные с действиями, предпринимаемыми исключительно в интересах самого наследства, как-то: при принятии мер по охране последнего, при отсутствии или малолетстве наследников, необходимости установления попечителя над наследством (ст. 432 Гражданского Кодекса) и т. п., возмещаются из наследственного имущества или из свободной его наличности, если таковая имеется в то время или впоследствии, при его разделе, передаче наследникам или ликвидации.

Предметный указатель.

(Цифры означают страницы).

Аванс — отличие от задатка — 68.

Арбитражные Комиссии — 21.

Аренда — 98. (См. Наем имущественный)

Безденежность — заемных обязательств — 117.

Безвестное отсутствие — 22.

Бесхозяйное имущество — 44.

Бумаги ценные — 32.

Валюта иностранная—32.

Вина гражданская при причинении вреда—см. обязательства, вытекающие из причинения вреда; вина потерпевшего—75; вина смешанная — 75.

Вещное право — 5, 37, 90.

Вексельное обязательство — 115.

Внешняя торговля — 13.

Вред—70; моральный вред—71; возмещение вреда — см. обязательства, вытекающие из причинения вреда.

Выгодоприобретатель — см. Страхование.

Выморочное имущество — 142.

Выселение — из жилых помещений в административном порядке — 104.

Государственные подряды и поставки — 122.

Государственная собственность — 28.

Гражданские права — 10; охрана — 21; споры о праве гражданском — 21; лишение гражданских прав — 12; противоречащие социально — хозяйственному назначению — 23.

Давность исковая — 86; по договору поручительства—128; по договору страхования—136.

Дарение — 114.

Дееспособность—11; юрид. лиц—19; недееспособные—78.

Депозит суда — 56.
Доверенность — 132.
Договор — см. Обязательства.
Должник — см. Обязательства.
Доля в общей собственности — 41.
Домашняя обстановка — невключение в общую сумму наследства — 146.
Душевно-больные — 11, 78.
Железные дороги — ответственность за причинение вреда — 76.
Животные дикие — 76.
Заблуждение — влияние на действительность сделки — 69.
Завещание — 139. (См. наследование).
Задаток — 68.
Заем — 114.
Заказчик — см. подряд.
Залог — 94.
Заработная плата — право несовершеннолетних распоряжаться ею — 11.
Застройка — договор о праве застройки — 89.
Земля — 30.
Иностранцы — 14, 143; иностранные общества — 8.
Имущество — государственное — 28, изъятое из оборота — 29; национализированное — 30; частное — 32, 39; наследственное — см. наследование.
Имущественное положение — 51.
Исключительные права — 36.
Кабальные сделки — 49, 69.
Коммунальный отдел — как контрагент по договору о праве застройки — 89.
Конфискация — 45.
Кооперация: кооперативная собственность — 28; возврат кооперации национализированного имущества — 43.
Красная армия — 88.
Кредитор — см. Обязательства.
Купля-продажа — 106; с рассрочкой платежа — 111.
Лица — физические — 10; юридические — 15; состоящие на госуд. службе — 13.
Лишение гражданских прав — 12.
Мена — 113.
Местожительство — 22.
Монета, как объект сделок — 36.
Монополия — внешней торговли — 13.
Мораторий — 88.
Муниципализированное имущество — 28.
Наем имущественный — 98.
Наследование — 137.
Национализированное имущество — 28.
Невозможность исполнения обязательств — 58, 68.
Недействительность сделок — 49, 69.

Недостатки — в проданном имуществе — 109; при подряде — 121.
Недра земли — 30.
Недозволенное действие — 71.
Непреодолимая сила — 77, 88.
Несовершеннолетние — 11, 78.
Неосновательное обогащение — 85.
Неосторожность — 72.
Нотариальный порядок — совершения договоров — см. формы совершения сделок.
Неустойка — 67.
Нужда крайняя — влияние на недействительность сделок — 49, 69, 86.
Обман — 49, 69.
Оборот — имущество, изъятое из частного оборота — 28.
Обратное требование — 83.
Обязательственное право — 5, 7, 37.
Обязательства — 49, 54; возникающие из договоров — 54; из причинения вреда — 70; из неосновательного обогащения — 85.
Общая собственность — 40.
Ответственность гражданская: недееспособных — 12, 78; за причинение вреда — 70; государственных учреждений — 81; наследников — 142; поверенного — 129; солидарная — 57, 81.
Отлагательные и отменительные условия — 52.
Отчуждение — см. купля-продажа.
Охрана гражданских прав — 21; охрана наследства — 152.
Оценка — наследственного имущества — 145; строений при переходе права застройки — 93.
Патенты на изобретения — 37.
Передоверие — 133.
Перезалог — 96.
Перерыв давности — 88.
Плата наемная — 102.
Поверенный — 53; см. Поручение. Доверенность.
Погребение — возмещение издержек — 81.
Подряд — 118; государственные подряды и поставки — 122.
Полис — 136.
Поручение — 128.
Поручительство — 126.
Поставка — см. Подряд.
Пошлины с наслед. — 144, 148.
Правоспособность — 10.
Предприятия государственные — см. Госуд. Собственность; предприятия промышленные — 32, 35; — связанные с повышенною опасностью — 76.

Представительство — см. Поверенный.
Причинная связь — 74.
Притворные сделки — 51.
Промышленные образцы — 37.
Просрочка — 60.
Проценты — узаконенные — 117.
Публичные торги — 122.
Раздел наследства — 154.
Расточители — 12.
Регресс — 83.
Реквизиция — 45.
Родители — 79.
Ростовщичество — 117.
Сделки — 49.
Скот — 109.
Собственность — Государственная — 28; кооперативная — 28; частная — 32, 39, общая — 40.
Солидарная ответственность — 57, 81.
Социально-хозяйственное назначение гражд. прав — 23.
Сроки — имущественного найма — 100; исковой давности — 86; поручительства — 128; доверенности — 132.
Смерть — Признание умершим безвестно-отсутствующего — 22; поверенного — 132; доверителя — 131; наследодателя — 144; ответственность за причинение смерти — 81.
Ссуда — 115.
Старшинство — залогодателей — 97; между покупателями — 108.
Страхование — 134; социальное страхование — 83.
Строения — 33 — см. право застройки.
Судебная защита — 13, 104.
Требование долговые — как предмет купли-продажи — 106.
Телефон — 62.
Товарные знаки — 36.
Третье лицо — права по договорам в пользу третьих лиц — 66.
Убытки. — Понятие убытка — 57.
Умысел — 72.
Устав — юридических лиц — 15.
Физические лица — 10.
Форма совершения сделок — 49, 65, 66, 95, 100, 107, 111, 114, 116, 126, 132, 135.
Частная собственность — 32, 39.
Шикана — 25.
Экономически — слабые — 51, 80.
Юридические лица — 15.
Явочная система — возникновения юридическ. лиц — 15.

ОГЛАВЛЕНИЕ.

Введение. . . . . стр. 3

ГЛАВА ПЕРВАЯ.

Субъекты прав (лица) 10
I. Лица физические 10
II. Лица юридические 15
III. Охрана прав 21

ГЛАВА ВТОРАЯ.

Объекты прав (имущество) 28
I. Государственная собственность. Имущество, изъятое из оборота 28
II. Частная собственность 32
III. Объем и ограничения права собственности 37

ГЛАВА ТРЕТЬЯ.

Юридические отношения (обязательства) . . . 49
I. Сделки 49
II. Обязательства вообще 54
III. Обязательства, возникающие из договоров 61
IV. Обязательства, возникающие из причинения вреда другому . 70
V. Обязательства, возникающие вследствие неосновательного обогащения 85
VI. Исковая давность 86

ГЛАВА ЧЕТВЕРТАЯ.

Договоры в отдельности 89
I. Право застройки 89
II. Залог имущества 94
III. Имущественный наем. Аренда 98
IV. Купля-продажа 106
V. Мена 113
VI. Дарение 114
VII. Заем 114
VIII. Подряд. Государственные подряды и поставки 118
IX. Поручительство 126
X. Поручение. Доверенность 128
XI. Страхование 134

ГЛАВА ПЯТАЯ.

Наследование 137
Алфавитно-предметный указатель.

3039

Цена 1 руб.

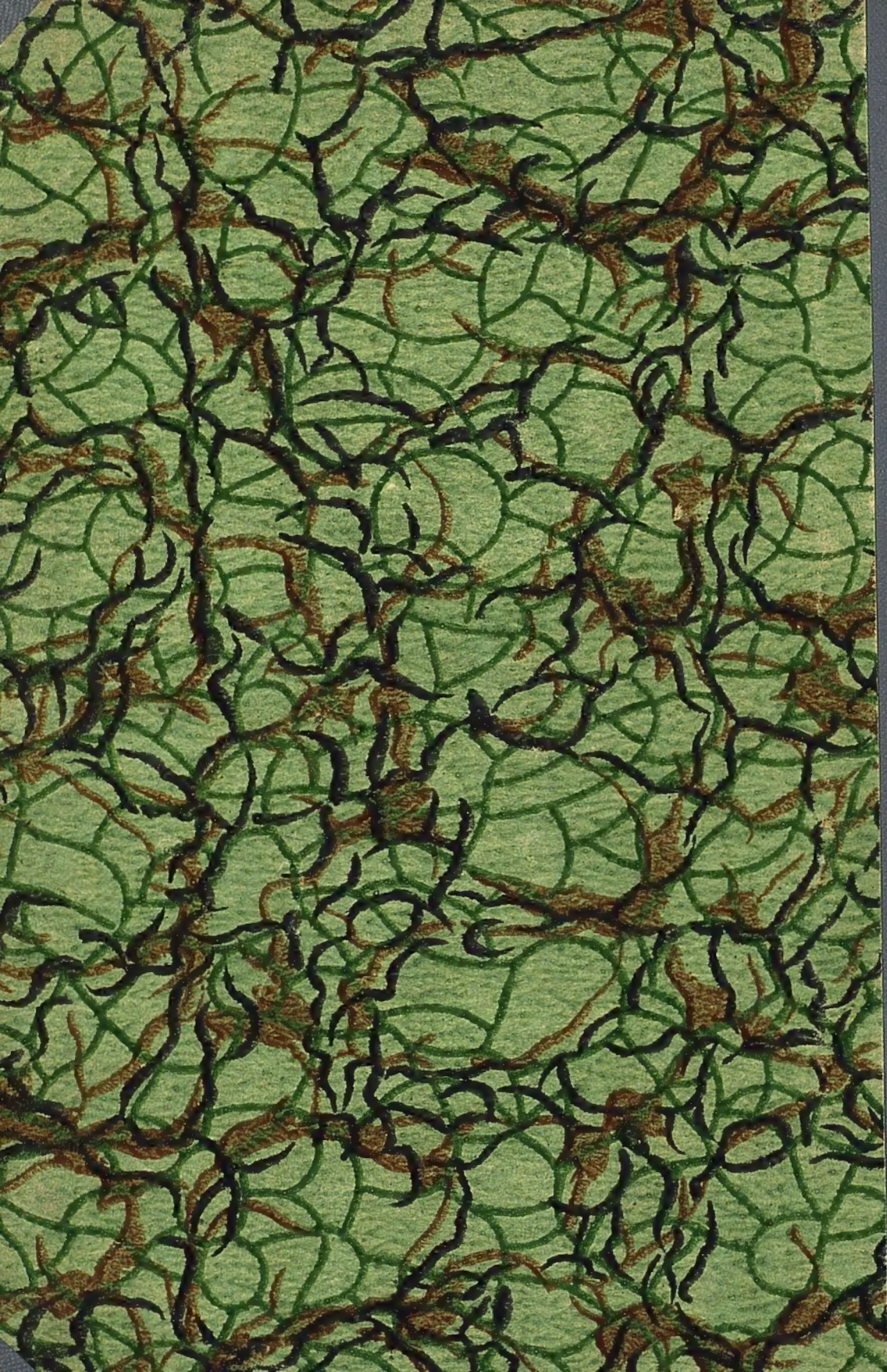
Книгоиздательство «СЕЯТЕЛЬ» Е. В. Высоцкого.
Ленинград, пр. Володарского, 34. Тел. 2-10-20 и 5-47-76.

ЮРИДИЧЕСКИЕ и СПРАВОЧНЫЕ ИЗДАНИЯ:

КАНТОРОВИЧ Я. А. Частная торговля и промышленность в С. С. С. Р. 1 50

Настольная книга домоуправления под редакц. проф. В. В. КАРПОВИЧА. 2 50

СКЛАД ИЗДАНИЯ:
Юридическое Издательство Н. К. Ю. РСФСР
МОСКВА, Кузнецкий мост № 7.
и в ОТДЕЛЕНИИ СКЛАДА
ЛЕНИНГРАД, Проспект Володарского, № 44.

Ленинградский гублит № 8949. Тираж 3000.

2-я Типография 1-й Артшколы им. „Красн. Октября“, пр. Майорова, 53